

Este documento está publicado en:

Pérez del Prado, D. (2017). La incapacidad temporal desde la perspectiva económica. *Las incapacidades laborales y la Seguridad Social en una sociedad en transformación : I Congreso Internacional y XIV Congreso Nacional de la Asociación Española de Salud y Seguridad Social* . Murcia : Laborum, pp. 1159-1167

© De la edición, Ediciones Laborum, 2017

© Del texto, sus respectivos autores, 2017



Asociación Española de Salud y Seguridad Social

LAS INCAPACIDADES LABORALES Y LA SEGURIDAD SOCIAL EN UNA SOCIEDAD EN TRANSFORMACIÓN

SARA ALCÁZAR ORTIZ
JUAN CARLOS ÁLVAREZ CORTÉS
MANUEL ÁLVAREZ DE LA ROSA
FERNANDO ÁLVAREZ-BLAZQUEZ FERNÁNDEZ
FARAH AMAADACHOU KADDUR
CRISTINA ARAGÓN GÓMEZ
LUCÍA ARAGÜEZ VALENZUELA
ERICK FERNANDO ARISTIZÁBAL RODRÍGUEZ
FRANCISCO JAVIER ARRIETA IDIAKEZ
ALBERTO ARUFE VARELA
ANA GLORIA AZOR OLIVER
INMACULADA BALLESTER PASTOR
JESÚS BARCELÓ FERNÁNDEZ
GUILLERMO L. BARRIOS BAUDOR
ÁNGEL BLASCO PELLICER
CRISTINA BLASCO RASERO
PAOLA BOZZAO
CARLOS BRAVO FERNÁNDEZ
ÓSCAR BUENAGA CEBALLOS
MARÍA DEL CARMEN BURGOS GOYE
PEPA BURRIEL RODRÍGUEZ-DIOSDADO
DULCE MARÍA CAIRÓS BARRETO
IGNACIO CAMÓS VICTORIA
M^a JOSÉ CERVILLA GARZÓN
MARÍA ELISA CUADROS GARRIDO
LUCÍA DANS ÁLVAREZ DE SOTOMAYOR
MÁRIO SILVEIRO DE BARROS
J. JESÚS DE VAL ARNAL
ÁNGEL LUIS DE VAL TENA
JUAN MIGUEL DÍAZ RODRÍGUEZ
MANUELA DURÁN BERNARDINO
FERNANDO ELORZA GUERRERO
ELISABET ERRANDONEA ULAZIA
RICARDO ESTEBAN LEGARRETA
M^a BELÉN FERNÁNDEZ COLLADOS
JUAN JOSÉ FERNÁNDEZ DOMÍNGUEZ
SILVIA FERNÁNDEZ MARTÍNEZ
FCO. JAVIER FERNÁNDEZ ORRICO
FRANCISCA M^a. FERRANDO GARCÍA
CARLOS GARCÍA DE CORTÁZAR Y NEBREA
RAFAEL GARCÍA GARCÍA
JESÚS GARCÍA ORTEGA
JUAN CARLOS GARCÍA QUINONES
JUAN GARCÍA VIVANCOS
PABLO GIMENO DÍAZ DE ATAURI
MIGUEL ÁNGEL GÓMEZ SALADO
FRANCISCO A. GONZÁLEZ DÍAZ
JOSÉ ANTONIO GONZÁLEZ MARTÍNEZ
SANTIAGO GONZÁLEZ ORTEGA
ROCÍO GUERRERO JAREÑO
SARA GUINDO MORALES
BRAIS COLUMBA IGLESIAS OSORIO
ENEA ISPIZUA DORNA
CARMEN JOVER RAMÍREZ
DJAMIL TONY KAHALE CARRILLO
MARÍA DEL CARMEN LÓPEZ ANIORTE
BELÉN DEL MAR LÓPEZ INSUA
JOSUNE LÓPEZ RODRÍGUEZ
MARÍA DEL CARMEN MACÍAS GARCÍA
M^a DE LOS REYES MARTÍNEZ BARROSO
JESÚS MARTÍNEZ GIRÓN
ENRIQUE MARTÍN-SERRANO JIMÉNEZ
ANTONIO MEGÍAS BAS
LAURA MARÍA MELIÁN CHINEA
JOSÉ LUIS MONEREO PÉREZ
DAVID MONTOYA MEDINA
FERNANDO MORENO DE VEGA Y LOMO
MARÍA DEL PILAR MORENO NAVARRO
FRANCISCA MORENO ROMERO
PURIFICACIÓN MORGADO PANADERO
PATRICIA NIETO ROJAS
ANTONIO OJEDA AVILÉS
NATALIA ORDÓÑEZ PASCUA
POMPEYO GABRIEL ORTEGA LOZANO
FRANCISCO MIGUEL ORTIZ GONZÁLEZ-CONDE
FULGENCIO PAGÁN MARTÍN-PORTUGUÉS
M^a VALVANUZ PEÑA GARCÍA
MARÍA ANTONIA PÉREZ ALONSO
DANIEL PÉREZ DEL PRADO
M^a DEL MAR PÉREZ HERNÁNDEZ
JOSÉ EDUARDO PÉREZ MADRID
MARÍA CRISTINA POLO SÁNCHEZ
FRANCISCO JAVIER POZO MOREIRA
RAQUEL YOLANDA QUINTANILLA NAVARRO
GINA MAGNOLIA RIANO BARÓN
JOSÉ MARÍA RÍOS MESTRE
JUAN JOSÉ RODRÍGUEZ BRAVO DE LAGUNA
ROSA MARÍA RODRÍGUEZ CASÁS
MARÍA MONSERRATE RODRÍGUEZ EGÍO
NAIARA RODRÍGUEZ ELORRIETA
SARAI RODRÍGUEZ GONZÁLEZ
GUILLERMO RODRÍGUEZ INIESTA
GLORIA P. ROJAS RIVERO
ARÁNZAZU ROLDÁN MARTÍNEZ
JOSEFA ROMERAL HERNÁNDEZ
MARÍA JOSÉ ROMERO RODENAS
M^a FUENCISLA RUBIO VELASCO
JOSÉ LUIS RUIZ SANTAMARÍA
JOSÉ SÁNCHEZ PÉREZ
CRISTINA SÁNCHEZ-RODAS NAVARRO
CARLOS JAVIER SANTOS GARCÍA
CONCEPCIÓN SANZ SÁEZ
ANTONIO V. SEMPERE NAVARRO
BORJA SUÁREZ CORUJO
JUAN ALBERTO TORMOS PÉREZ
SUSANA TORRENTE GARI
JOSÉ LUIS TORTUERO PLAZA
ANDRÉS RAMÓN TRILLO GARCÍA
JOSÉ JULIO VADILLO RUIZ
FRANCISCO VILA TIERNO
JUAN BAUTISTA VIVERO SERRANO



EDICIONES LABORUM



EDICIONES LABORUM

Avda. Gutiérrez Mellado, 9 - Planta 3ª Oficina 21

30008 Murcia

Tel.: 968882181

e-mail: laborum@laborum.es

FRANCISCO ORTIZ CASTILLO

Director editorial

1ª edición, Ediciones Laborum S.L. - 2017

Copyright © de la edición, Ediciones Laborum, 2017

Copyright © del texto, sus respectivos autores, 2017

Ediciones Laborum, S.L. no comparte necesariamente los criterios manifestados por el autor en el trabajo publicado.

La información contenida en esta publicación constituye únicamente, y salvo error u omisión involuntarios, la opinión de sus autores con arreglo a su leal saber y entender, opinión que subordinan tanto a los criterios que la jurisprudencia establezca, como a cualquier otro criterio mejor fundado.

Ni el editor, ni el autor, pueden responsabilizarse de las consecuencias, favorables o desfavorables, de actuaciones basadas en las opiniones o informaciones contenidas en esta publicación.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 47)

ISBN: 978-84-947064-4-8

DEPÓSITO LEGAL: MU 1096-2017

Impreso en España - Printed in Spain

Índice

PRÓLOGO.....	XXIX
---------------------	-------------

JOSÉ LUIS MONEREO PÉREZ

Ponencia

TÍTULO I. EL TRATAMIENTO JURÍDICO DE LA INCAPACIDAD PARA EL TRABAJO EN EL SISTEMA ESPAÑOL DE SEGURIDAD SOCIAL.....	37
---	-----------

JUAN JOSÉ FERNÁNDEZ DOMÍNGUEZ

1. PRELIMINAR.....	37
2. LOS ELEMENTOS MEDULARES DE UN GÉNERO CON TRES ESPECIES CARACTERÍSTICAS, Y UN ESBOZO DE SUS IMPLICACIONES JURÍDICAS.....	37
3. LA ARQUITECTURA DEL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL COMO CLAVE DEL DIFERENTE RÉGIMEN JURÍDICO DE LA INCAPACIDAD EN ATENCIÓN A SU ORIGEN.....	60

Título II. La incapacidad temporal. Aspectos prestacionales 73

Ponencias

CAPÍTULO 1. CONFIGURACIÓN GENERAL, ACCESO Y MANTENIMIENTO DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL	75
---	-----------

JOSÉ LUÍS TORTUERO PLAZA

1. LA INCAPACIDAD TEMPORAL EN EL SISTEMA DE LA SEGURIDAD SOCIAL.....	75
2. ELEMENTOS DEFINITORIOS DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL.....	79
3. MANTENIMIENTO DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL	88
4. EL PERIODO DE OBSERVACION POR ENFERMEDAD PROFESIONAL EN EL MARCO CONCEPTUAL DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL.....	90
5. EL MARCO PRESTACIONAL Y SUS SINGULARIDADES.....	90
6. CONTENIDO ECONÓMICO DE LA PRESTACIÓN Y SU ELEMENTOS DE CÁLCULO.....	93
7. EL PRINCIPIO DE OFICIALIDAD Y EL ALTA DE PLENO DERECHO.....	95

CAPÍTULO 2. DERECHOS, GARANTÍAS Y DEBERES DE LOS BENEFICIARIOS EN SITUACIÓN DE INCAPACIDAD TEMPORAL.....	97
---	-----------

BELÉN DEL MAR LÓPEZ INSUA

1. INTRODUCCIÓN.....	97
2. PROBLEMÁTICA JURÍDICA EN TORNO A LOS DERECHOS, GARANTÍAS Y DEBERES DE LOS BENEFICIARIOS DURANTE LOS PROCESOS DE BAJA POR INCAPACIDAD TEMPORAL.....	98
3. PÉRDIDA O SUSPENSIÓN DEL DERECHO AL SUBSIDIO POR IT Y MUTUAS COLABORADORAS.....	102
4. CONCLUSIONES.....	119

CAPÍTULO 3. MEJORAS VOLUNTARIAS DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL. EL PAPEL DE LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA EN LA MEJORA DE LA PROTECCIÓN POR INCAPACIDAD TEMPORAL 123

JESÚS GARCÍA ORTEGA

1. LAS MEJORAS VOLUNTARIAS. CONCEPTO Y CONFIGURACIÓN HISTÓRICA 123
2. MODALIDADES DE LAS MEJORAS VOLUNTARIAS 126
3. MEJORAS VOLUNTARIAS DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL 127
4. MEJORA DIRECTA DE LA PROTECCIÓN POR IT EN LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA 140

Comunicaciones

CAPÍTULO 4. EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS RECAÍDAS..... 151

CRISTINA ARAGÓN GÓMEZ

1. EL CONCEPTO DE RECAÍDA: LA RECEPCIÓN LEGAL DE UNA CONSTRUCCIÓN DEL SUPREMO 151
2. LOS EFECTOS DE LA RECAÍDA..... 152
3. LA GESTIÓN DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL EN CASO DE RECAÍDA: LA DETERMINACIÓN DEL RESPONSABLE DE ABONO DE LA PRESTACIÓN 157
4. EL IMPACTO DE UNA RECAÍDA DURANTE LA PERCEPCIÓN DE LA PRESTACIÓN POR DESEMPLEO..... 158

CAPÍTULO 5. EFECTOS DE LA HUELGA Y EL CIERRE PATRONAL LEGALES SOBRE EL SUBSIDIO DE INCAPACIDAD TEMPORAL 159

GUILLERMO L. BARRIOS BAUDOR

1. PRESENTACIÓN..... 159
2. INCIDENCIA DE LA HUELGA Y EL CIERRE PATRONAL LEGALES EN EL SUBSIDIO DE INCAPACIDAD TEMPORAL 159

CAPÍTULO 6. PRESTACIONES POR INCAPACIDAD TEMPORAL. ASPECTOS LABORALES Y DE SEGURIDAD SOCIAL EN LA LEGISLACIÓN MARROQUÍ 165

MARÍA DEL CARMEN BURGOS GOYE

1. CONSIDERACIONES GENERALES..... 165
2. REGULACION JURIDICA..... 166
3. CONVENIO BILATERAL ESPAÑA-MARRUECOS DE SEGURIDAD SOCIAL..... 168
4. CONCLUSIONES 171

CAPÍTULO 7. LAS RECAÍDAS DE SALUD EN LA INCAPACIDAD TEMPORAL..... 173

JUAN MIGUEL DÍAZ RODRÍGUEZ

1. LA SALUD COMO HECHO JURÍDICO IMPREVISIBLE..... 173
2. DELIMITACIÓN CONCEPTUAL DE LA RECAÍDA: EL ARTÍCULO 169 LGSS Y SU INTRÍNSECO COMPONENTE MÉDICO 173
3. PRESTACIONES POR DESEMPLEO E INCAPACIDAD TEMPORAL 179
4. LA PARTICULAR COMPLEJIDAD DE LA RECAÍDA EN INCAPACIDADES TEMPORALES PROVENIENTES DE RIESGOS PSICOSOCIALES 181
5. CONCLUSIONES Y PROPUESTAS DE MEJORA LEGISLATIVA 182

CAPÍTULO 8. LA SOSTENIBILIDAD DE LA SEGURIDAD SOCIAL ANTE EL RETO DE LA ROBOTIZACIÓN Y LOS RIESGOS DEL TRABAJO: ANÁLISIS DESDE LA PERSPECTIVA JURÍDICA 183

MIGUEL ÁNGEL GÓMEZ SALADO

1. INTRODUCCIÓN..... 183
2. LA ROBOTIZACIÓN: DELIMITACIÓN Y CONSIDERACIONES PREVIAS..... 184
3. EL IMPACTO DE LA ROBÓTICA Y DE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL EN EL MERCADO DE TRABAJO 186
4. LA COTIZACIÓN DE LOS ROBOTS COMO VÍA PARA GARANTIZAR LA SOSTENIBILIDAD DE LOS SISTEMAS DE SEGURIDAD SOCIAL 192

5. CONCLUSIONES.....	200
CAPÍTULO 9. LOS ÁMBITOS DE INCAPACIDAD ASOCIADOS A LOS RIESGOS PSICOSOCIALES	203
BRAIS COLUMBA IGLESIAS OSORIO	
1. EL ABSENTISMO NO ADSCRITO A UNA CONTINGENCIA	203
2. LEGISLACIÓN Y JURISPRUDENCIA EN RELACIÓN A LOS RIESGOS PSICOSOCIALES.....	204
3. COSTES SOCIALES Y ECONÓMICOS DERIVADOS DE LOS RIESGOS PSICOSOCIALES.....	205
4. DESIGUALDAD ECONÓMICA Y ENFERMEDAD MENTAL	209
5. PROCESOS DE INCAPACIDAD PERMANENTE POR ENFERMEDADES MENTALES	210
CAPÍTULO 10. COMPLEMENTOS O MEJORAS DE LA PRESTACIÓN DE INCAPACIDAD TEMPORAL	213
ENEA ISPIZUA DORNA	
1. INTRODUCCIÓN.....	213
2. INCAPACIDAD TEMPORAL EN LA LEY GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL.....	213
3. MEJORAS O COMPLEMENTOS DE LA CONTINGENCIA DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL. INSTRUMENTOS DE CONSTITUCIÓN	214
4. LAS CLÁUSULAS DE LAS MEJORAS VOLUNTARIAS DE INCAPACIDAD TEMPORAL EN LOS CONVENIOS COLECTIVOS Y LAS CONSECUENCIAS DERIVADAS DE LA SUCESIÓN, MODIFICACIÓN Y ULTRAACTIVIDAD DE LOS CONVENIOS COLECTIVOS.....	216
5. CONCLUSIONES.....	218
CAPÍTULO 11. LA INSUFICIENCIA TEMPORAL DE CONDICIONES PSICOFÍSICAS DEL PERSONAL MILITAR VERSUS INCAPACIDAD TEMPORAL	219
CARMEN JOVER RAMÍREZ	
1. INTRODUCCIÓN.....	219
2. DETERMINACIÓN DE LA CONTINGENCIA	219
3. GESTIÓN Y PROCEDIMIENTO	221
4. DURACIÓN.....	222
5. PROTECCIÓN ECONÓMICA.....	223
6. DERECHOS Y OBLIGACIONES	224
7. CONCLUSIONES.....	224
CAPÍTULO 12. DISCAPACIDAD E INCAPACIDAD TEMPORAL: A PROPÓSITO DE LOS PRONUNCIAMIENTOS DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA.....	227
JOSUNE LÓPEZ RODRÍGUEZ	
1. INTRODUCCIÓN.....	227
2. MARCO CONCEPTUAL.....	227
3. LA EVOLUCIÓN DEL CONCEPTO DE DISCAPACIDAD EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA	229
4. EL POSIBLE ENCUADRAMIENTO DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL EN EL CONCEPTO DE DISCAPACIDAD: A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA DAQUIDI.....	232
5. CONCLUSIONES.....	234
CAPÍTULO 13. LA EFICACIA DEL ACUERDO MARCO EUROPEO SOBRE EL ESTRÉS LABORAL COMO CAUSA DE INCAPACIDAD TEMPORAL	237
LAURA MARÍA MELIÁN CHINEA	
1. INTRODUCCIÓN: LA TRASCENDENCIA DEL ESTRÉS LABORAL.....	237
2. EL ESTRÉS LABORAL COMO CAUSA EN INCAPACIDAD TEMPORAL EN NÚMEROS	237
3. EL CONTENIDO DEL ACUERDO MARCO EUROPEO SOBRE EL ESTRÉS LABORAL Y SU INCIDENCIA EN ESPAÑA	239
4. PROPUESTAS DE MEJORA	242

CAPÍTULO 14. RIESGOS PSICOSOCIALES Y RECARGO DE PRESTACIONES.....243

PURIFICACIÓN MORGADO PANADERO

1. CONCEPTO DE RIESGO PSICOSOCIAL Y TUTELA EN EL ÁMBITO DEL DERECHO DEL TRABAJO Y DE LA SEGURIDAD SOCIAL..... 243
2. LA ENFERMEDAD DE TRABAJO COMO PARAGUAS PROTECTOR DE LOS RIESGOS PSICOSOCIALES PARA ACCEDER A LA INCAPACIDAD TEMPORAL..... 245
3. EL RECARGO DE PRESTACIONES COMO INSTITUCIÓN “TRADICIONAL” DEL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL ESPAÑOL Y SU INCIDENCIA SOBRE RIESGOS PSICOSOCIALES EN LOS SUPUESTOS DE INCAPACIDAD TEMPORAL 247

CAPÍTULO 15. LA INCOMPATIBILIDAD ENTRE EL TRABAJO Y LA INCAPACIDAD TEMPORAL. UNA NECESARIA RELECTURA 251

PATRICIA NIETO ROJAS

1. LA INCOMPATIBILIDAD ENTRE EL TRABAJO Y LA INCAPACIDAD TEMPORAL COMO REGLA GENERAL ... 251
2. EL RECONOCIMIENTO JURISPRUDENCIAL DE LA COMPATIBILIDAD EN SITUACIONES DE PLURIACTIVIDAD Y PLURIEMPLEO 252
3. LA POSIBLE MATIZACIÓN DE LA PROHIBICIÓN GENERAL: ALGUNAS PROPUESTAS DE REFORMA..... 253
4. CONCLUSIONES 256

CAPÍTULO 16. LA POSIBLE INCONSTITUCIONALIDAD DEL MUTUALISMO ADMINISTRATIVO EN RELACIÓN CON LA PRESTACIÓN DE INCAPACIDAD TEMPORAL Y LOS COMPLEMENTOS A CARGO DE LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA, EN RELACIÓN CON LOS EMPLEADOS PÚBLICOS ENCUADRADOS EN EL RÉGIMEN GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL 259

MARÍA ANTONIA PÉREZ ALONSO

1. INTRODUCCIÓN..... 259
2. EL RDL 20/2012 Y SUS CONSECUENCIAS EN LOS COMPLEMENTOS A CARGO DE LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA EN LOS PROCESOS DE INCAPACIDAD TEMPORAL 260
3. CONTENIDO DE LA REFORMA DEL RDL 20/2012. FUNCIONARIOS PÚBLICOS ENCUADRADOS EN EL RÉGIMEN GENERAL Y DEL MUTUALISMO ADMINISTRATIVO 261
4. LAS GRANDES DIFERENCIAS ENTRE LOS FUNCIONARIOS DE LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO ENCUADRADOS EN RÉGIMEN GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL Y LOS FUNCIONARIOS DE LA ADMINISTRACIÓN GENERAL DEL ESTADO ENCUADRADOS EN EL MUTUALISMO ADMINISTRATIVO Y SU POSIBLE INCONSTITUCIONALIDAD 263
5. GARANTÍAS COMUNES PARA LOS FUNCIONARIOS DEL MUTUALISMO ADMINISTRATIVO EN SITUACIÓN DE IT POR CONTINGENCIAS COMUNES DEBE SER IGUAL QUE LA QUE PERCIBAN LOS FUNCIONARIOS ADSCRITOS AL RÉGIMEN GENERAL 265

CAPÍTULO 17. LA ASISTENCIA SANITARIA COMO ELEMENTO ESENCIAL DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL: ALGUNAS CUESTIONES PENDIENTES.....267

MARÍA CRISTINA POLO SÁNCHEZ

1. APROXIMACIÓN TEMÁTICA 267
2. LA FALTA DE DETERMINACIÓN CONCEPTUAL Y SUS CONSECUENCIAS PRÁCTICAS 267
3. CONCLUSIÓN..... 273

CAPÍTULO 18. EL DESPIDO DURANTE LA INCAPACIDAD TEMPORAL Y SU CALIFICACIÓN JURÍDICA275

SARAI RODRÍGUEZ GONZÁLEZ

1. LA EXTINCIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO DURANTE EL PERIODO DE INCAPACIDAD TEMPORAL 275
2. LA CAUSA EXTINTIVA DEL CONTRATO DE TRABAJO: LA SALUD DEL TRABAJADOR COMO FACTOR DE DISCRIMINACIÓN LABORAL 277

3. LA CALIFICACIÓN DEL DESPIDO DE LA PERSONA TRABAJADORA EN SITUACIÓN DE INCAPACIDAD TEMPORAL: LA DOCTRINA EUROPEA DE LA ENFERMEDAD O ACCIDENTE EQUIPARABLE A LA DISCAPACIDAD	279
4. LAS DIFICULTADES EN TORNO A LA RECEPCIÓN DE LA DOCTRINA EUROPEA POR LOS TRIBUNALES ESPAÑOLES	282

CAPÍTULO 19. EXTINCIÓN DEL DERECHO AL SUBSIDIO DE INCAPACIDAD TEMPORAL.....285

JOSEFA ROMERAL HERNÁNDEZ

1. CONSIDERACIONES PREVIAS	285
2. EXTINCIÓN DEL DERECHO AL SUBSIDIO DE INCAPACIDAD TEMPORAL	286

CAPÍTULO 20. UNA NUEVA SITUACIÓN DE NECESIDAD PARA LA INCAPACIDAD TEMPORAL: LA DONACIÓN DE ÓRGANOS POR SUJETO DONANTE “VIVO”.....293

SUSANA TORRENTE GARI

1. APROXIMACIÓN	293
2. PERJUICIOS LABORALES Y SANITARIOS DEL DONANTE VIVO.....	293
3. EL DESPIDO OBJETIVO INDIVIDUAL Y LAS AUSENCIAS PRE-QUIRÚRGICAS.....	297
4. A MODO DE CONCLUSIÓN Y PROPUESTA	298

Título III. La incapacidad permanente. Aspectos prestacionales 301

Ponencias

CAPÍTULO 1. LA INCAPACIDAD PERMANENTE: CONFIGURACIÓN GENERAL, ACCESO Y MANTENIMIENTO. PONENCIA, XIV CONGRESO DE LA ASOCIACIÓN ESPAÑOLA DE SALUD Y SEGURIDAD SOCIAL.....303

MANUEL ÁLVAREZ DE LA ROSA

1. INCAPACIDAD PERMANENTE: TERMINOLOGÍA Y ACCIÓN PROTECTORA.....	303
2. EL CONCEPTO LEGAL DE INCAPACIDAD PERMANENTE: ENTRE LA INDETERMINACIÓN Y LOS BAREMOS	306
3. LOS GRADOS DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE; LA FIJACIÓN DEL CONCEPTO DE PROFESIÓN HABITUAL	314
4. DECLARACIÓN Y REVISIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE.....	315
5. LA ESTRUCTURA DE LA PENSIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE: PROBLEMAS Y REGRESIONES	318

CAPÍTULO 2. INCIDENCIA DE LA CONTINGENCIA DETERMINANTE DE LA SITUACIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE..... 321

INMACULADA BALLESTER PASTOR

1. SITUACIÓN DE NECESIDAD Y RIESGO ACTUALIZABLE: ASPECTOS CONCEPTUALES.....	321
2. COBERTURA DE LA SITUACIÓN DE NECESIDAD Y POSIBLE COMPATIBILIDAD ENTRE IP Y TRABAJO.....	324
3. UNA INDIVIDUALIZADA Y TEMPORALIZADA CONSTATAción DE LA INEPTITUD LABORAL QUE PRECISA SER FOTOGRAFIADA.....	327
4. LA FOTOGRAFÍA DE LA INEPTITUD LABORAL ¿ES NÍTIDA?	329
5. DETECCIÓN Y CONCEPTUACIÓN EN LA IP DEL RIESGO PROFESIONAL.....	337
6. ENFERMEDAD PROFESIONAL Y RESPONSABILIDADES ASUMIDAS POR LAS MUTUAS COLABORADORAS Y EL INSS.....	341
7. RIESGO PROFESIONAL, REQUISITOS Y CONTENIDO DE LA IP	345
8. COMO PUNTO FINAL	347

CAPÍTULO 3. INCAPACIDAD PERMANENTE Y JUBILACIÓN: EL ACCESO A LA PROTECCIÓN MÁS ALLÁ DE LA EDAD DE JUBILACIÓN349

ÁNGEL BLASCO PELLICER

1. INCAPACIDAD PERMANENTE Y JUBILACIÓN: UNA VINCULACIÓN HISTÓRICAMENTE MAL RESUELTA..... 349
2. EL TRÁNSITO DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL A LA JUBILACIÓN 351
3. EL ACCESO A LA INCAPACIDAD PERMANENTE MÁS ALLÁ DE LA JUBILACIÓN 352
4. NUEVAS FORMAS DE JUBILACIÓN E INCAPACIDAD PERMANENTE..... 354

CAPÍTULO 4. EL TRATAMIENTO DE LAS INCAPACIDADES LABORALES EN IBEROAMÉRICA.....359

GINA MAGNOLIA RIAÑO BARÓN

1. INTRODUCCIÓN..... 359
2. DEFINICIÓN DEL TÉRMINO, GRADOS DE INCAPACIDAD Y REQUISITOS DE ACCESO A LA PRESTACIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE..... 360
3. CÁLCULO DE LA PRESTACIÓN ECONÓMICA..... 363
4. ÓRGANO ENCARGADO DE LA GESTIÓN DE LA PRESTACIÓN 364
5. CRITERIOS PARA CALIFICAR LA INCAPACIDAD PERMANENTE 366
6. LITIGIOSIDAD Y JUDICIALIZACIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE..... 368
7. CONCLUSIONES 371

Comunicaciones

CAPÍTULO 5. SOBRE LA INCAPACIDAD PERMANENTE Y LA PROFESIÓN HABITUAL.....375

JUAN CARLOS ÁLVAREZ CORTÉS

1. LA INCAPACIDAD PERMANENTE Y SU GRADUACIÓN: NOTAS INTRODUCTORIAS..... 375
2. LA PROFESIÓN HABITUAL COMO ELEMENTO DETERMINANTE PARA LA CALIFICACIÓN DE LA INCAPACIDAD 377
3. LA PROFESIÓN HABITUAL EN LA DOCTRINA JUDICIAL 381
4. CONCLUSIONES 384

CAPÍTULO 6. LAS INCAPACIDADES LABORALES DE LARGA DURACIÓN EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO COLOMBIANO Y SUS IMPLICACIONES PRESTACIONALES385

ERICK FERNANDO ARISTIZÁBAL RODRÍGUEZ

1. DEFINICIONES..... 385
2. DESARROLLO LEGAL 386
3. PRESTACIONES ECONÓMICAS RECONOCIDAS 388
4. SITUACIONES ESPECIALES Y CONSIDERACIONES FINALES 389

CAPÍTULO 7. LAS SINGULARIDADES PROCEDIMENTALES Y PROCESALES DE LA DECLARACIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE EN LOS ESTADOS UNIDOS393

ALBERTO ARUFE VARELA

1. EL CARÁCTER INQUISITIVO, PERO NO CONTENCIOSO, DE LA VÍA ADMINISTRATIVA PREVIA A LA JUDICIAL..... 393
2. LA INTERVENCIÓN EN LA VÍA ADMINISTRATIVA PREVIA A LA JUDICIAL DE ABOGADOS Y OTROS PROFESIONALES DISTINTOS DEL DERECHO DE LA SEGURIDAD SOCIAL, EN RÉGIMEN DE CONCURRENCIA COMPETITIVA..... 394
3. LOS FILTROS, RELATIVOS AL LÍMITE DE COBRO DE HONORARIOS PROFESIONALES, PARA PODER ACUDIR A LA VÍA JUDICIAL DE DERECHO COMÚN..... 395

CAPÍTULO 8. DERIVACION DE RESPONSABILIDAD POR IMPAGO DE CUOTAS A LA SEGURIDAD SOCIAL EN PROCESOS DE INCAPACIDAD.....397

ANA GLORIA AZOR OLIVER

1. INTRODUCCIÓN.....	397
2. MARCO NORMATIVO.....	397
3. LA RESPONSABILIDAD EMPRESARIAL EN ORDEN A LAS PRESTACIONES DE LA SEGURIDAD SOCIAL.....	398
4. PRINCIPIO DE AUTOMATICIDAD DEL PAGO DE PRESTACIONES.....	402
5. ALCANCE TEMPORAL DE LA RESPONSABILIDAD EMPRESARIAL.....	402
6. DERIVACIÓN DE RESPONSABILIDAD EN PROCESOS DE INCAPACIDAD.....	403
7. CONCLUSIONES.....	405

CAPÍTULO 9. LA PROTECCIÓN PRESTACIONAL DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE EN PORTUGAL407

MÁRIO SILVEIRO DE BARROS

1. LA DUALIDAD DE LAS FUENTES REGULADORAS DEL TEMA	407
2. LA PROTECCIÓN PRESTACIONAL DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE DERIVADA DE RIESGOS COMÚNES.....	407
3. LA PROTECCIÓN PRESTACIONAL DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE DERIVADA DE RIESGOS PROFESIONALES.....	409

CAPÍTULO 10. EL INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL COMO TESTIGO DE CARGO: A LAS PUERTAS DE LA JUBILACIÓN PARCIAL, DECLARACIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE DE OFICIO, REVISIÓN POR MEJORÍA Y DENEGACIÓN DE JUBILACIÓN PARCIAL POR EXTINCIÓN DE CONTRATO DERIVADA DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL..... 411

J. JESÚS DE VAL ARNAL

1. INTRODUCCIÓN.....	411
2. LOS HECHOS DEL CASO.....	412
3. LA CLAVE DEL CASO: ¿LA IPT EXTINGUE EL CONTRATO DE TRABAJO O BIEN SUSPENDE EL MISMO DOS AÑOS EN APLICACIÓN DEL ART. 48.2 DEL LET?.....	414
4. CONCLUSIONES.....	420

CAPÍTULO 11. INCAPACIDAD TEMPORAL Y MATERNIDAD: ANÁLISIS DE LAS DIFERENTES HIPÓTESIS QUE PUEDEN PLANTEARSE 421

M^a BELÉN FERNÁNDEZ COLLADOS

1. ASPECTOS INTRODUCTORIOS SOBRE LA INCAPACIDAD TEMPORAL Y SU RELACIÓN CON LA MATERNIDAD.....	421
2. INCAPACIDAD TEMPORAL Y MATERNIDAD.....	422
3. CONCLUSIONES Y PROPUESTAS.....	426

CAPÍTULO 12. TRABAJADORES CON ENFERMEDADES CRÓNICAS Y SEGURIDAD SOCIAL: ALTERNATIVAS AL RECONOCIMIENTO DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE.....427

SILVIA FERNÁNDEZ MARTÍNEZ

1. ENFERMEDADES CRÓNICAS Y SEGURIDAD SOCIAL: ENCUADRAMIENTO JURÍDICO.....	427
2. INCAPACIDAD PERMANENTE Y COMPATIBILIDAD CON EL TRABAJO	429
3. ALTERNATIVAS AL RECONOCIMIENTO DE LA IP A LOS TRABAJADORES CON ENFERMEDADES CRÓNICAS	431

CAPÍTULO 13. LA COMPATIBILIDAD DE LA PENSIÓN DE INVALIDEZ CON EL TRABAJO Y SU CONEXIÓN CON LA PENSIÓN DE JUBILACIÓN EN LA PENÍNSULA IBÉRICA.....435

FCO. JAVIER FERNÁNDEZ ORRICO

1. INTRODUCCIÓN.....	435
2. LA PENSIÓN DE INVALIDEZ EN EL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL DE PORTUGAL Y SU COMPATIBILIDAD CON LAS RENTAS DE TRABAJO	436
3. ASPECTOS DIFERENCIALES CON LA PENSIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE ESPAÑOLA	438
4. CONEXIONES ENTRE LAS PENSIONES DE INVALIDEZ Y JUBILACIÓN EN ESPAÑA Y PORTUGAL	441
5. PROPUESTAS PARA LA MEJORA DE LAS PENSIONES DE INCAPACIDAD PERMANENTE.....	443

CAPÍTULO 14. LA PROTECCIÓN DEL TRABAJADOR ENFERMO TRAS EL AGOTAMIENTO DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL SIN DECLARACIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE445

FRANCISCA Mª. FERRANDO GARCÍA

ANTONIO MEGÍAS BAS

1. INTRODUCCIÓN.....	445
2. LA APERTURA DE UN NUEVO PROCESO DE INCAPACIDAD TEMPORAL	446
3. CONSECUENCIAS CONTRACTUALES DE LA DENEGACIÓN DE UNA NUEVA BAJA POR LAS MISMAS DOLENCIAS.....	449
4. CONCLUSIONES	452

CAPÍTULO 15. EL RECARGO DE PRESTACIONES EN LAS INCAPACIDADES LABORALES455

JOSÉ ANTONIO GONZÁLEZ MARTÍNEZ

1. ASPECTOS GENERALES DEL RECARGO DE PRESTACIONES POR INFRACCIÓN DE MEDIDAS DE SEGURIDAD	455
2. ESPECIFICIDADES DE SU ACCIÓN PROTECTORA	458
3. LAGUNAS LEGALES EXISTENTES Y PROPUESTAS DE MEJORA	460

CAPÍTULO 16. LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL PARA LA PROFESIÓN HABITUAL DE DEPORTE463

DJAMIL TONY KAHALE CARRILLO

1. INTRODUCCIÓN.....	463
2. CONSIDERACIONES A LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL	463
3. INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL PARA LA PROFESIÓN	464
4. CONCLUSIONES	466

CAPÍTULO 17. INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA Y TRABAJO POR CUENTA PROPIA.....469

MARÍA DEL CARMEN LÓPEZ ANIORTE

FRANCISCO MIGUEL ORTIZ GONZÁLEZ-CONDE

MARÍA MONSERRATE RODRÍGUEZ EGÍO

1. INTRODUCCIÓN.....	469
2. INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA Y ÁMBITO APLICATIVO DEL RETA	470
3. COMPATIBILIDAD ENTRE TRABAJO, INCAPACIDAD Y JUBILACIÓN	476
4. CONCLUSIONES	477

CAPÍTULO 18. INCAPACIDAD LABORAL DERIVADA DE INFARTO DE MIOCARDIO ¿ACCIDENTE DE TRABAJO O ENFERMEDAD COMÚN?479

MARÍA DEL CARMEN MACÍAS GARCÍA

1. INTRODUCCIÓN.....	479
2. INCAPACIDAD LABORAL.....	479

3. DETERMINACIÓN DEL INFARTO COMO AT O EC: DIFERENCIAS	481
4. FACTORES DE RIESGOS ASOCIADOS A LA INCAPACIDAD LABORAL DERIVADA DEL INFARTO DE MIOCARDIO.....	481
5. APORTACIÓN PERSONAL: ALGUNAS MEDIDAS DE PREVENCIÓN DE LA INCAPACIDAD LABORAL DERIVADA DEL INFARTO DE MIOCARDIO.....	482

CAPÍTULO 19. EL TRATAMIENTO DE LAS INCAPACIDADES EN LOS CONVENIOS BILATERALES DE SEGURIDAD SOCIAL ENTRE ESPAÑA Y DIVERSOS PAÍSES DEL ENTORNO IBEROAMERICANO...485

FERNANDO MORENO DE VEGA Y LOMO

1. INTRODUCCIÓN	485
2. EL ESPACIO MATERIAL DE LA ACCIÓN PROTECTORA	485
3. EL CAMPO SUBJETIVO.....	488
4. CONCLUSIONES.....	490

CAPÍTULO 20. LA INACTIVIDAD DEL LEGISLADOR, ¿CONFIRMA LA DUDOSA DOCTRINA DEL TRIBUNAL SUPREMO?: LA COMPATIBILIDAD DE PENSIONES A DEBATE 491

FRANCISCA MORENO ROMERO

1. INTRODUCCIÓN	491
2. EL ANTECEDENTE UNIVERSALIZADO: LA SINGULARIDAD DEL RIESGO PROFESIONAL.....	491
3. LA FINALIDAD PROTECTORA DEL TRABAJADOR SE VUELVE CONTRA EL SISTEMA.....	497
4. CONCLUSIONES.....	498

CAPÍTULO 21. EL [INEXISTENTE] DEBATE SOBRE LA SOSTENIBILIDAD DE LAS PENSIONES: UNA PROPUESTA DE REFORMA BASADA EN EL MODELO HOLANDÉS499

ANTONIO OJEDA AVILÉS

1. LA SOSTENIBILIDAD EN UN ENFOQUE INTEGRADO: INCAPACIDAD, JUBILACIÓN Y VIUDEDAD	499
2. LOS PLANES COLECTIVOS DE PENSIONES.....	502

CAPÍTULO 22. LA EDAD COMO CRITERIO ADMISIBLE EN LA DECLARACIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL DE LOS DEPORTISTAS PROFESIONALES507

NATALIA ORDÓÑEZ PASCUA

1. LA REGULACIÓN DE LA ACTIVIDAD PROFESIONAL DEPORTIVA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL	507
2. TRATAMIENTO DEL DEPORTE PROFESIONAL EN EL ÁMBITO PROTECTOR DE LA SEGURIDAD SOCIAL: ESPECIAL REFERENCIA AL FÚTBOL	509
3. REFLEXIÓN FINAL.....	511

CAPÍTULO 23. ÚLTIMAS NOVEDADES JURISPRUDENCIALES EN MATERIA DE INCAPACIDAD PERMANENTE..... 513

M^a VALVANUZ PEÑA GARCÍA

1. INTRODUCCIÓN	513
2. SUPUESTOS DE HECHO	514
3. CONCLUSIONES.....	519

CAPÍTULO 24. LA AMPLIACIÓN DE LA DOCTRINA SOBRE EL “ACCIDENTE EN MISIÓN” POR LA DOCTRINA DE LA “OCASIONALIDAD RELEVANTE” 521

JOSÉ EDUARDO PÉREZ MADRID

1. INTRODUCCIÓN	521
2. DOCTRINA DESDENTADO SOBRE EL “ACCIDENTE EN MISIÓN”.....	521

3. LA DOCTRINA DE LA OCASIONALIDAD RELEVANTE	522
4. LA AMPLIACIÓN DE LA DOCTRINA DESDENTADO SOBRE EL ACCIDENTE “EN MISIÓN” OCASIONADA POR LA DOCTRINA DE LA OCASIONALIDAD RELEVANTE	523

CAPÍTULO 25. LA INCAPACIDAD LABORAL DERIVADA DE MOBBING..... 525

GLORIA P. ROJAS RIVERO

1. LA INCAPACIDAD LABORAL DERIVADA DE MOBBING	525
2. LOS DAÑOS POR MOBBING COMO UNA ENFERMEDAD DEL TRABAJO.....	526
3. UNA JURISPRUDENCIA IMPRECISA	532

CAPÍTULO 26. LA COMPATIBILIDAD ENTRE LA PENSIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE Y EL TRABAJO POR CUENTA PROPIA: UNA VÍA PARA EL EMPRENDIMIENTO DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD..... 537

ARÁNZAZU ROLDÁN MARTÍNEZ

1. OBJETO DE ESTUDIO.....	537
2. LA ASIMILACIÓN A PERSONAS CON DISCAPACIDAD DE LOS PENSIONISTAS DE INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL, ABSOLUTA O DE GRAN INVALIDEZ	538
3. EL FOMENTO DEL EMPRENDIMIENTO DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD	540
4. OBSTÁCULO: LA VINCULACIÓN DE LAS ACTUACIONES DE FOMENTO DEL EMPRENDIMIENTO AL ALTA EN EL RETA Y A LA CONDICIÓN DE DESEMPLEADO DEMANDANTE DE EMPLEO	541
5. SUPERANDO OBSTÁCULOS: LA COMPATIBILIDAD ENTRE LA PENSIÓN Y EL TRABAJO POR CUENTA PROPIA.....	542
6. CONCLUSIONES	545

CAPÍTULO 27. LA FLEXIBILIDAD DEL ALTA EN LA INCAPACIDAD PERMANENTE..... 547

CONCEPCIÓN SANZ SÁEZ

1. INTRODUCCIÓN.....	547
2. BREVES REFERENCIAS NORMATIVAS SOBRE LOS REQUISITOS PARA LA DETERMINACIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE.....	548
3. PECULIARIDAD DEL “ANIMUS LABORANDI”. RELACIÓN DE CRITERIOS CONSOLIDADOS EN EL TRIBUNAL SUPREMO	551
4. CONCLUSIONES	554

CAPÍTULO 28. LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD EN EL PILAR EUROPEO DE DERECHOS SOCIALES 557

BORJA SUÁREZ CORUJO

1. BREVE CONSIDERACIÓN INTRODUCTORIA ACERCA DE LA PROTECCIÓN SOCIAL DE LA DISCAPACIDAD	557
2. EL PILAR EUROPEO DE DERECHOS SOCIALES.....	560
3. A MODO DE CONCLUSIÓN: EL PILAR EUROPEO DE DERECHOS SOCIALES Y LA DISCAPACIDAD VISTOS DESDE ESPAÑA.....	564

CAPÍTULO 29. PROBLEMÁTICAS DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE EN TRABAJADORES AQUEJADOS POR EL SÍNDROME DEL TÚNEL CARPIANO 567

JUAN ALBERTO TORMOS PÉREZ

1. INTRODUCCIÓN: SÍNDROME DEL TÚNEL CARPIANO E INCAPACIDAD PERMANENTE	567
2. EL SÍNDROME DEL TÚNEL CARPIANO	567
3. SUPUESTOS PRÁCTICOS SOBRE DETERMINACIÓN DE CONTINGENCIA.....	569
4. LA INCAPACIDAD PERMANENTE DERIVADA DEL SÍNDROME DEL TÚNEL CARPIANO: ESTUDIO PRÁCTICO	571
5. PROBLEMAS PRÁCTICOS Y CONCLUSIONES	574

CAPÍTULO 30. LA AUSENCIA DE RECONOCIMIENTO DE LA SITUACIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE ANTE LA EXISTENCIA DE LIMITACIONES O DOLENCIAS QUE AFECTAN A LA PRESTACIÓN LABORAL.....575

FRANCISCO VILA TIerno

1. LA INCAPACIDAD PERMANENTE Y LA LIMITACIÓN FUNCIONAL.....575
2. LA COINCIDENCIA CON OTROS SUPUESTOS.....577
3. CRITERIOS DE DELIMITACIÓN581
4. CONCLUSIONES.....583

CAPÍTULO 31. LA COMPATIBILIDAD DE LA PENSIÓN POR INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL Y LA REALIZACIÓN DE TRABAJO A TÍTULO LUCRATIVO. POR UN NUEVO MARCO JURÍDICO585

JUAN BAUTISTA VIVERO SERRANO

1. LA ACLARACIÓN JURISPRUDENCIAL DEL OSCURO MARCO NORMATIVO: LA STS, 4ª (PLENO), 26-4-2017 585
2. LA COMPATIBILIDAD DE LA PENSIÓN POR INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL EN EL COMPLEJO MARCO JURÍDICO DE LA COMPATIBILIDAD/INCOMPATIBILIDAD DE LAS PENSIONES POR INCAPACIDAD PERMANENTE (ABSOLUTA Y GRAN INVALIDEZ) Y JUBILACIÓN589
3. POR UNA NUEVA REGULACIÓN LEGAL DE LA COMPATIBILIDAD DE LA PENSIÓN POR INCAPACIDAD PERMANENTE Y EL DESEMPEÑO DE TRABAJO A TÍTULO LUCRATIVO A PARTIR DE LA SUPRESIÓN DE LA DISTINCIÓN ENTRE LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL Y LA INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA 590

Título IV. La incapacidad permanente. Aspectos prestacionales (II) 593

Ponencias

CAPÍTULO 1. LA VALORACIÓN Y REVISIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE.....595

SANTIAGO GONZÁLEZ ORTEGA

1. INTRODUCCIÓN.....595
2. VALORACIÓN Y CALIFICACIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE.....596
3. LA REVISIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE619

CAPÍTULO 2. LA INCAPACIDAD PERMANENTE EN LA JURISPRUDENCIA UNIFICADA.....623

ANTONIO V. SEMPERE NAVARRO

1. REQUISITOS DEL HECHO CAUSANTE.....623
2. CALIFICACIÓN626
3. REVISIÓN627
4. LESIONES PERMANENTES NO INVALIDANTES628
5. INCAPACIDAD PERMANENTE PARCIAL.....628
6. INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL.....629
7. INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL CUALIFICADA630
8. INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA.....631
9. GRAN INVALIDEZ.....631
10. PENSIÓN633
11. MEJORAS VOLUNTARIAS635
12. RESPONSABILIDADES.....636
13. ANEXO: PRONTUARIO HISTÓRICO DE JURISPRUDENCIA UNIFICADA637

CAPÍTULO 3. EL MODELO DE VALORACIÓN DE LA INVALIDEZ NO CONTRIBUTIVA TRAS LAS REFORMAS LEGISLATIVAS EN CASCADA657
CRISTINA SÁNCHEZ-RODAS NAVARRO

1. INTRODUCCIÓN.....	657
2. LA COEXISTENCIA DE DOS MODALIDADES DE “INVALIDEZ” EN EL ORDENAMIENTO ESPAÑOL: 1990-1997	657
3. INVALIDEZ –Y NO INCAPACIDAD PERMANENTE– COMO RIESGO PROTEGIDO POR LOS REGLAMENTOS DE COORDINACIÓN DE SISTEMAS DE SEGURIDAD SOCIAL.....	661
4. DEL CONCEPTO DE “MINUSVALÍA” DE LA LEY 26/1990 AL CONCEPTO DE “DISCAPACIDAD” EN EL REAL DECRETO LEGISLATIVO 8/2015: EL IMPACTO DE LA ORGANIZACIÓN MUNDIAL DE LA SALUD	661
5. BAREMOS PARA LA DETERMINACIÓN DEL GRADO DE DISCAPACIDAD.....	665
6. BAREMO DE VALORACIÓN DE LA SITUACIÓN DE DEPENDENCIA Y NECESIDAD DEL CONCURSO DE UNA TERCERA PERSONA: EL REAL DECRETO 174/2011.....	668
7. ¿PRESUNCIÓN IURIS ET DE IURE DEL GRADO DE DISCAPACIDAD Y NECESIDAD DEL CONCURSO DE UNA TERCERA PERSONA?: LA DISPOSICIÓN ADICIONAL TERCERA DEL REAL DECRETO 357/1991.....	672
8. REVISIÓN DEL GRADO DE DISCAPACIDAD Y ENFERMEDAD CRÓNICA Y PENSIÓN NO CONTRIBUTIVA DE INVALIDEZ.....	673
9. JURISDICCIÓN COMPETENTE.....	674
10. CONCLUSIONES	676

Comunicaciones

CAPÍTULO 4. LA COMPATIBILIDAD DE LAS PRESTACIONES POR INCAPACIDAD PERMANENTE CON LA PERCEPCIÓN DE INGRESOS RETRIBUTIVOS O DERIVADOS DE OTRAS PRESTACIONES679
FRANCISCO JAVIER ARRIETA IDIAKEZ

1. INTRODUCCIÓN.....	679
2. COMPATIBILIDAD DE LAS PRESTACIONES POR INCAPACIDAD PERMANENTE CON LA PERCEPCIÓN DE INGRESOS RETRIBUTIVOS.....	681
3. COMPATIBILIDAD DE LAS PRESTACIONES POR INCAPACIDAD PERMANENTE CON OTRAS PRESTACIONES DEL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL.....	683
4. COMPATIBILIDAD DE LAS PRESTACIONES POR INCAPACIDAD PERMANENTE CON OTRAS PRESTACIONES DERIVADAS DE MECANISMOS DE PREVISIÓN SOCIAL VOLUNTARIA	686
5. CONCLUSIONES	686

CAPÍTULO 5. LA PARTICULARIDADES DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE EN EL CASO DEL RÉGIMEN ESPECIAL DEL LOS TRABAJADORES POR CUENTA PROPIA O AUTÓNOMOS689
IGNACIO CAMÓS VICTORIA

1. INTRODUCCIÓN.....	689
2. EL ACCESO A LA INCAPACIDAD PERMANENTE EN EL RÉGIMEN ESPECIAL DE LOS TRABAJADORES POR CUENTA PROPIA O AUTÓNOMOS.....	690
3. LA EXCLUSIÓN DE LA PROTECCIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE PARCIAL EN LA ACCIÓN PROTECTORA EN EL CASO DE LOS TRABAJADORES POR CUENTA PROPIA O AUTÓNOMOS.....	692
4. EL CONCEPTO DE ACCIDENTE DE TRABAJO EN EL CASO DEL RÉGIMEN ESPECIAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL DE LOS TRABAJADORES POR CUENTA PROPIA O AUTÓNOMOS	693
5. OTRAS PECULIARIDADES QUE AFECTAN AL CONTENIDO DE LA PRESTACIÓN POR INCAPACIDAD PERMANENTE EN EL CASO DE LOS TRABAJADORES POR CUENTA PROPIA O AUTÓNOMOS	695

CAPÍTULO 6. EL CONSUMO DE LA PRESTACIÓN DE DESEMPLEO POR LA CONDICIÓN DE PENSIONISTA DE IP, ¿DÓNDE ESTÁ EL DERECHO DE OPCIÓN SI NO SE COMUNICA?699
MARÍA ELISA CUADROS GARRIDO

1. DELIMITACIÓN.....	699
----------------------	-----

2. TIPOLOGÍA	701
3. CONCLUSIONES.....	704
CAPÍTULO 7. INCAPACIDAD PERMANENTE Y TRABAJO: SITUACIONES ACTIVAS COMPATIBLES CON UNA INCAPACIDAD LABORAL RECONOCIDA.....	705
ÁNGEL LUIS DE VAL TENA	
1. PREMISA	705
2. GRADOS DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE Y SITUACIONES DE COMPATIBILIDAD O INCOMPATIBILIDAD CON EL TRABAJO	706
3. CONCLUSIONES.....	712
CAPÍTULO 8. LA COMPATIBILIDAD ENTRE LAS PRESTACIONES POR INCAPACIDAD PERMANENTE Y EL TRABAJO.....	715
MANUELA DURÁN BERNARDINO	
1. INTRODUCCIÓN.....	715
2. MARCO NORMATIVO REGULADOR	716
3. INCAPACIDAD PERMANENTE PARCIAL Y EL TRABAJO	717
4. INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL Y EL TRABAJO	717
5. INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA O GRAN INVALIDEZ Y EL TRABAJO.....	720
6. ALGUNAS REFLEXIONES FINALES.....	722
CAPÍTULO 9. LAS PENSIONES NO CONTRIBUTIVAS DE INCAPACIDAD TRAS LA PROPUESTA DE REVISIÓN DE LA NORMATIVA DE LA UNIÓN EUROPEA SOBRE COORDINACIÓN DE LA SEGURIDAD SOCIAL	723
ELISABET ERRANDONEA ULAZIA	
1. INTRODUCCIÓN.....	723
2. LAS SENTENCIAS EN LAS QUE SE BASA LA PROPUESTA DE LA COMISIÓN: EL ASUNTO BREY (C-140/12), DANO (C-133/13) Y COMISIÓN EUROPEA CONTRA REINO UNIDO (C-308/14).....	724
3. EL DERECHO A PRESTACIONES NO CONTRIBUTIVAS DE INVALIDEZ EN ESPAÑA PARA LOS CIUDADANOS DE OTROS ESTADOS MIEMBROS ECONÓMICAMENTE INACTIVOS.....	726
4. CONCLUSIONES.....	728
CAPÍTULO 10. INCAPACIDAD Y REPARACIÓN ECONÓMICA. LA COMPATIBILIDAD DEL RECARGO DE PRESTACIONES. UN NUEVO PLANTEAMIENTO A LA LUZ DE LA STS 23/3/2015	731
JUAN GARCÍA VIVANCOS	
1. LA REPARACIÓN ECONÓMICA DE LAS INCAPACIDADES.....	731
2. SOBRE LA NATURALEZA JURÍDICA DEL RECARGO DE PRESTACIONES.....	732
3. COMPATIBILIDAD DE RECARGO DE PRESTACIONES Y RESPONSABILIDADES CIVILES. LA STS 2/10/2000 ..	733
4. COMPATIBILIDAD DE RECARGO DE PRESTACIONES Y RESPONSABILIDADES CIVILES. LA STS 23/3/2015 ..	735
5. CONCLUSIÓN	738
CAPÍTULO 11. EL PROBLEMA CONCERNIENTE A LA EDAD DE LOS TRABAJADORES QUE SE DEDICAN AL DEPORTE PROFESIONAL EN RELACIÓN AL RECONOCIMIENTO DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE EN EL GRADO DE TOTAL.....	741
SARA GUINDO MORALES	
1. INTRODUCCIÓN: ANÁLISIS GENERAL DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL.....	741
2. <i>STATUS QUÆSTIONIS</i> DE LA EDAD EN RELACIÓN A LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL DE LOS DEPORTISTAS PROFESIONALES.....	742
3. CONCLUSIONES.....	748

CAPÍTULO 12. ANÁLISIS JURISPRUDENCIAL DE LAS LESIONES PERMANENTES NO INVALIDANTES..... 749

M^a DE LOS REYES MARTÍNEZ BARROSO

1. APUNTE NORMATIVO SOBRE LAS INDEMNIZACIONES POR BAREMO	749
2. BENEFICIARIOS	750
3. CÓMPUTO DEL PLAZO DE CADUCIDAD PARA EL EJERCICIO DEL DERECHO Y <i>DIES A QUO</i> PARA EL CÓMPUTO DE LA PRESCRIPCIÓN	751
4. INCOMPATIBILIDAD CON LAS PRESTACIONES POR INCAPACIDAD PERMANENTE	751
5. APLICACIÓN ANALÓGICA DE LA REVISIÓN POR AGRAVACIÓN	752
6. CUESTIONES PROCESALES RELATIVAS AL ACCESO AL RECURSO DE SUPPLICACIÓN Y A LA UNIFICACIÓN DE DOCTRINA	753
7. SUPUESTOS CONCRETOS	754
8. CONCLUSIONES	757

CAPÍTULO 13. ¿HABRÍA QUE SUPRIMIR LA COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES LABORALES PARA CONOCER DE LOS PLEITOS SOBRE DETERMINACIÓN DEL GRADO DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE? 759

JESÚS MARTÍNEZ GIRÓN

1. LAS SINGULARIDADES DE LOS PLEITOS SOBRE DETERMINACIÓN DEL GRADO DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE	759
2. EL CONTENCIOSO TÉCNICO DE LA INCAPACIDAD EN EL DERECHO FRANCÉS	761
3. EL DEBATE EN FRANCIA SOBRE EL FUTURO DEL CONTENCIOSO TÉCNICO DE LA INCAPACIDAD	763

CAPÍTULO 14. LA INCAPACIDAD DE LOS DEPORTISTAS..... 765

FULGENCIO PAGÁN MARTÍN-PORTUGUÉS

1. LAS CONTINGENCIAS EN EL DEPORTISTA AFICIONADO Y EL DEPORTISTA PROFESIONAL	765
2. A PROFESIÓN HABITUAL DEL DEPORTISTA	765
3. LAS SECUELAS DEL DEPORTE. RUPTURA DEL NEXO. FECHA DEL HECHO CAUSANTE	766
4. BASE REGULADORA CÁLCULO	767
5. LA INVALIDEZ DEL DEPORTISTA	768

CAPÍTULO 15. LA INCAPACIDAD PERMANENTE ALCANZADA LA EDAD DE JUBILACIÓN EN EL CONTEXTO DE LA JUBILACIÓN FLEXIBLE 771

FRANCISCO JAVIER POZO MOREIRA

1. EL ART. 195.1 LGSS/2015 (EX-ART. 138.1 LGSS/1994): DE LA JUBILACIÓN COMO CULMINACIÓN DE LA VIDA LABORAL A LA JUBILACIÓN ACTIVA INCLUSIVA DE LA PROTECCIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE ALCANZADA LA EDAD DE JUBILACIÓN	771
2. LOS PRONUNCIAMIENTOS JURISPRUDENCIALES INCLUSIVOS DEL RECONOCIMIENTO DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE ALCANZADA LA EDAD DE JUBILACIÓN Y DESDE SITUACIONES DE JUBILACIÓN	773
3. CONCLUSIONES	775

CAPÍTULO 16. EL RECONOCIMIENTO DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL AL TRABAJADOR ALÉRGICO A LAS REDES MÓVILES Y AL WIFI 777

RAQUEL YOLANDA QUINTANILLA NAVARRO

1. INTRODUCCIÓN	777
2. LA CONTINGENCIA DE INCAPACIDAD PERMANENTE	777
3. LOS GRADOS DE INCAPACIDAD PERMANENTE: LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL	778
4. EL PROCEDIMIENTO DE CALIFICACIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE	778
5. LA ELETROSENSIBILIDAD COMO ENFERMEDAD	779
6. LA EXIGUA DOCTRINA JUDICIAL EN MATERIA DE ELECTROSENSIBILIDAD	781
7. CONCLUSIONES	782

CAPÍTULO 17. INCAPACIDADES LABORALES Y NUEVAS TECNOLOGÍAS 783

ROSA MARÍA RODRÍGUEZ CASÁS

1. LA INFLUENCIA DE LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS, EN GENERAL, Y DE LA “NANOTECNOLOGÍA”, EN PARTICULAR, EN LA SALUD LABORAL 783
2. NUEVAS PATOLOGÍAS LABORALES DERIVADAS DE LA DIGITALIZACIÓN DEL TRABAJO Y DERECHO DE DESCONEXIÓN COMO MEDIDA PREVENTIVA 786
3. A TÍTULO DE EJEMPLO: LA INCAPACIDAD PERMANENTE DERIVADA DE HIPERSENSIBILIDAD ELECTROMAGNÉTICA 787
4. CONCLUSIONES..... 790

CAPÍTULO 18. INCAPACIDAD PERMANENTE, INCAPACIDAD JUDICIAL, DISCAPACIDAD Y DEPENDENCIA. LAS ASIMILACIONES LEGALES ENTRE ELLAS Y SU EFECTIVIDAD 791

GUILLERMO RODRÍGUEZ INIESTA

1. INTRODUCCIÓN..... 791
2. A MODO DE DELIMITACIÓN DE LAS SITUACIONES DE INCAPACIDAD PERMANENTE, INVALIDEZ NO CONTRIBUTIVA, INCAPACIDAD JUDICIAL, DISCAPACIDAD, DEPENDENCIA Y DISCAPACIDAD 791
3. LAS “PASARELAS” LEGALES TENDIDAS ENTRE UNAS Y OTRAS SITUACIONES..... 794
4. ALGUNAS VALORACIONES Y CONCLUSIONES SOBRE LA EXISTENCIA Y CONVENIENCIA DE “PASARELAS” ENTRE INCAPACIDAD LABORAL, INVALIDEZ, INCAPACIDAD JUDICIAL, DISCAPACIDAD Y DEPENDENCIA 799

CAPÍTULO 19. LA PERMANENTE CONFLICTIVIDAD EN LA REVISIÓN DEL GRADO DE INCAPACIDAD PERMANENTE: LA PROHIBICIÓN LEGAL DE REVISIÓN POR HABER ALCANZADO LA EDAD DE JUBILACIÓN Y LA POSICIÓN DEL TC..... 803

MARÍA JOSÉ ROMERO RODENAS

1. INTRODUCCIÓN..... 803
2. LA PROHIBICIÓN LEGAL DE REVISIÓN POR HABER ALCANZADO EL PENSIONISTA LA EDAD DE JUBILACIÓN 804
3. LOS PLAZOS DE REVISIÓN 805

CAPÍTULO 20. LA REVISIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE .. 813

M^a FUENCISLA RUBIO VELASCO

1. INTRODUCCIÓN..... 813
2. EL PROCEDIMIENTO DE REVISIÓN..... 813
3. LA REVISIÓN POR MEJORÍA Y EXTINCIÓN: NO PROCEDE READMISIÓN 816

Título V. El “Derecho Común” de las incapacidades laborales. Aspectos procedimentales y garantías 821

Ponencias

CAPÍTULO 1. LAS INCAPACIDADES TEMPORALES EN SU CONTEXTO MÉDICO 823

JOSÉ JULIO VADILLO RUIZ

1. RESUMEN..... 823
2. CONCEPTO..... 823
3. COMPETENCIA EN EL CONTROL DE LA I.T..... 824
4. DOCUMENTACIÓN 826
5. GESTIÓN Y CONTROL DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL..... 827
6. PROPUESTAS 829

CAPÍTULO 2. LOS EQUIPOS DE VALORACIÓN DE INCAPACIDADES. UNA VALORACIÓN SOBRE EL PAPEL DESEMPEÑADO 831

FERNANDO ÁLVAREZ-BLÁZQUEZ FERNÁNDEZ

1. INTRODUCCIÓN.....	831
2. LAS COMISIONES TÉCNICAS CALIFICADORAS.....	831
3. LOS EQUIPOS DE VALORACIÓN DE INCAPACIDADES.....	837
4. SITUACIÓN ACTUAL DE LOS EVIS.....	843

CAPÍTULO 3. LA TUTELA DE LAS INCAPACIDADES LABORALES FRENTE AL DESPIDO OBJETIVO POR INEPTITUD: UN ENFOQUE DESDE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS847

JOSÉ LUIS MONEREO PÉREZ

1. LA INCAPACIDAD/DISCAPACIDAD COMO POSIBLE “CAUSA” MEDIATA O INMEDIATA DE EXTINCIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO POR INEPTITUD. PLANTEAMIENTO GENERAL.....	847
2. INEPTITUD, DISCAPACIDAD Y PROHIBICIÓN DISCRIMINACIÓN EN LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA.....	851
3. ENFERMEDAD, DISCAPACIDAD E INEPTITUD COMO “CAUSAS” DE DESPIDO: UN ANÁLISIS JURÍDICO- CRÍTICO DEL MODELO DE REGULACIÓN LEGAL	867

Comunicaciones

CAPÍTULO 4. ANÁLISIS JURISPRUDENCIAL DE LA INCAPACIDAD LABORAL POR ESTRÉS TRAS LA INCORPORACIÓN DE LAS TECNOLOGÍAS DE LA INFORMACIÓN Y DE LA COMUNICACIÓN EN EL TRABAJO889

LUCÍA ARAGÜEZ VALENZUELA

1. INTRODUCCIÓN.....	889
2. EL TECNOESTRÉS COMO RIESGO PSICOSOCIAL.....	889
3. LA POSIBLE INCAPACIDAD LABORAL POR TECNOESTRÉS: ALGUNAS SENTENCIAS RELEVANTES	891
4. CONCLUSIONES	894

CAPÍTULO 5. DERECHOS DE REINCORPORACIÓN O REINGRESO EN LOS PROCEDIMIENTOS DE REVISIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE.....897

CRISTINA BLASCO RASERO

1. PLANTEAMIENTO Y JUSTIFICACIÓN DEL TEMA: EL PREVISIBLE AUMENTO DE LOS PROCEDIMIENTOS DE REVISIÓN DE LA IP	897
2. BREVE REFERENCIA A LAS CONSECUENCIAS SOCIO-LABORALES DE LA DECLARACIÓN DE IP.....	898
3. EFECTOS LABORALES DE LOS PROCESOS DE REVISIÓN QUE REVOCAN LA SITUACIÓN DE INCAPACIDAD O REBAJAN EL GRADO	900
4. CONCLUSIONES	905

CAPÍTULO 6. PROCESO JUDICIAL DE INCAPACIDAD PERMANENTE Y ARGUMENTACIÓN JURÍDICA 907

ÓSCAR BUENAGA CEBALLOS

1. PLANTEAMIENTO DE LA CUESTIÓN	907
2. LA OBJETIVACIÓN LESIVA	907
3. LA IDENTIFICACIÓN PROFESIONAL.....	909
4. VALORACIÓN DE LA INCAPACIDAD LABORAL.....	910

CAPÍTULO 7. EL DESPIDO NULO POR INCAPACIDAD TEMPORAL: LA GARANTÍA DEL TRABAJADOR ENFERMO 913

PEPA BURRIEL RODRÍGUEZ-DIOSDADO

1. PLANTEAMIENTO DE LA CUESTIÓN 913
2. SOBRE EL CONCEPTO DE DISCAPACIDAD E INCAPACIDAD BAJO EL PRISMA DEL DERECHO EUROPEO .. 913
3. LA DOCTRINA Y CONTRADICCIÓN DE LOS TRIBUNALES ESPAÑOLES 916
4. CONCLUSIONES Y PROPUESTA DE REFORMA LEGAL: LA PROTECCIÓN DEL DERECHO A ESTAR ENFERMO 919

CAPÍTULO 8. CRITERIOS JURISPRUDENCIALES RELACIONADOS CON LA INCIDENCIA DE LOS RIESGOS PSICOSOCIALES EN LAS SITUACIONES DE INCAPACIDAD: PUNTOS CRÍTICOS 923

DULCE MARÍA CAIRÓS BARRETO

1. RIESGO PSICOSOCIAL Y ESTADO DE SALUD DE LOS TRABAJADORES 923
2. PUNTOS CRÍTICOS EN LA REPARACIÓN DEL DAÑO PSICOSOCIAL 925

CAPÍTULO 9. EFECTOS NO REGULADOS DE LA VIOLENCIA DE GÉNERO EN EL DERECHO A PRESTACIONES POR INCAPACIDAD: UN ANÁLISIS DE JURISPRUDENCIA..... 931

M^a JOSÉ CERVILLA GARZÓN

1. INTRODUCCIÓN 931
2. EN LA PRESTACIÓN POR IT 932
3. EN LA PRESTACIÓN POR INCAPACIDAD PERMANENTE: SITUACIÓN QUE INCREMENTA SU GRADO 934
4. DETERMINACIÓN DE LA CONTINGENCIA EN EL CASO DE VÍCTIMAS-CÓNYUGES COLABORADORES EN EL NEGOCIO DEL AGRESOR 935
5. CONCLUSIONES 937

CAPÍTULO 10. LA TUTELA DE LAS CONTINGENCIAS PROFESIONALES DEL TRABAJADOR AUTÓNOMO A LA LUZ DEL PRINCIPIO DE IGUALDAD: EL PROYECTO DE LEY DE REFORMAS URGENTES DEL TRABAJO AUTÓNOMO 939

RAFAEL GARCÍA GARCÍA

1. LAS CONTINGENCIAS PROFESIONALES DEL TRABAJADOR AUTÓNOMO. DE LA TRADICIONAL EXCLUSIÓN A LA ACTUAL INFRAPROTECCIÓN 939
2. EL ACCIDENTE LABORAL DE TRÁFICO DEL AUTÓNOMO: LA DIFÍCIL DIFERENCIACIÓN ENTRE EL ACCIDENTE IN ITINERE Y EN MISIÓN 943
3. LAS DIFERENCIAS EN LA PROTECCIÓN A LA LUZ DEL PRINCIPIO DE IGUALDAD: VISIÓN CRÍTICA DE LAS SOLUCIONES PROPUESTAS POR EL PROYECTO DE LEY DE REFORMAS URGENTES DEL TRABAJO AUTÓNOMO 944

CAPÍTULO 11. EL PAPEL DEL JUEZ LABORAL EN LAS INCAPACIDADES LABORALES 947

JUAN CARLOS GARCÍA QUIÑONES

1. OBJETO DE LA COMUNICACIÓN Y MATERIA CONTROVERTIDA 947
2. APROXIMACIÓN AL PAPEL DEL JUEZ EN EL PROCESO LABORAL: LA TRASCENDENCIA DE LA INTERVENCIÓN DEL JUEZ EN MATERIA DE INCAPACIDADES LABORALES 948
3. EL PAPEL DEL JUEZ DESDE SU CONTEXTUALIZACIÓN CON OTROS INTERVINIENTES CUALIFICADOS COMO EL EQUIPO DE VALORACIÓN DE INCAPACIDADES (EVI) 950
4. IDENTIFICACIÓN DE ALGUNOS PROBLEMAS RELEVANTES QUE SE SUSCITAN EN RELACIÓN CON LA MATERIA CONTROVERTIDA Y PROPUESTAS DE MEJORA 952
5. VALORACIÓN CONCLUSIVA 954

CAPÍTULO 12. LÍMITES AL CONCEPTO DE “DISCAPACIDAD” TRAS LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA, DICTADA EN EL ASUNTO C-395/15 DAOUIDI 957
ROCÍO GUERRERO JAREÑO

1. PRESENTACIÓN.....	957
2. EL CONCEPTO DE DISCAPACIDAD EN LA NORMATIVA APLICABLE.....	957
3. EL CONCEPTO DE DISCAPACIDAD EN LA DOCTRINA JURISDICCIONAL.....	961
4. CONCLUSIONES	963

CAPÍTULO 13. INCAPACIDAD PERMANENTE PARA EL TRABAJO E INEPTITUD DEL TRABAJADOR..... 965
DAVID MONTOYA MEDINA

1. PLANTEAMIENTO	965
2. A PROPÓSITO DEL ESCURRIDIZO CONCEPTO DE INEPTITUD.....	966
3. INCAPACIDAD LABORAL Y EXTINCIÓN OBJETIVA POR INEPTITUD	968
4. CONCLUSIÓN.....	972

CAPÍTULO 14. EL EMPLEO DURANTE LA SITUACIÓN DE BAJA POR INCAPACIDAD TEMPORAL: FINALIZACIÓN DE LA RELACIÓN LABORAL POR ACTUACIONES QUE FRAGMENTAN LA CONFIANZA DEONTOLÓGICA..... 975
POMPEYO GABRIEL ORTEGA LOZANO

1. ORÍGENES, CONCEPTO Y FUNDAMENTO: EL DESPIDO POR TRANSGRESIÓN DE LA BUENA FE CONTRACTUAL Y ABUSO DE CONFIANZA.....	975
2. EMPLEO, DESPIDO E INCAPACIDAD TEMPORAL: CORRIENTES JURISPRUDENCIALES.....	978
3. CONCLUSIONES	982

CAPÍTULO 15. RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA DEL EMPRESARIO EN SUPUESTOS DE INCAPACIDAD DERIVADOS DE ACCIDENTES DE TRABAJO 985
M^a DEL MAR PÉREZ HERNÁNDEZ

1. INTRODUCCIÓN.....	985
2. EL PROBLEMA DE LA CONCURRENCIA DE RESPONSABILIDADES EN MATERIA DE PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES.....	985
3. EL EMPRESARIO COMO SUJETO IMPUTADO TÍPICO	987
4. NATURALEZA Y FINES DE LA RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA	988
5. A MODO DE CONCLUSIÓN	989

CAPÍTULO 16. EL OBJETO DEL PROCESO DE INCAPACIDAD PERMANENTE..... 991
JOSÉ MARÍA RÍOS MESTRE

1. INTRODUCCIÓN.....	991
2. VARIACIONES SUSTANCIALES DEL OBJETO	991
3. COSA JUZGADA Y LITISPENDENCIA	994
4. ACUMULACIÓN DE ACCIONES.....	997
5. CONCLUSIONES Y PROPUESTAS	999

CAPÍTULO 17. SOLUCIONES JURÍDICAS COMO ALTERNATIVA A LA EXTINCIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO POR INCAPACIDAD LABORAL SOBREVENIDA 1001
JOSÉ LUIS RUIZ SANTAMARÍA

1. CUESTIONES PRELIMINARES: EL PROBLEMA DE LA PÉRDIDA DEL EMPLEO PARA EL TRABAJADOR CON INCAPACIDAD LABORAL SOBREVENIDA	1001
2. ALTERNATIVAS A LA EXTINCIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO	1001

3. VALORACIÓN CRÍTICA	1006
-----------------------------	------

CAPÍTULO 18. LA INEPTITUD DEL TRABAJADOR COMO CAUSA DE DESPIDO OBJETIVO Y LA INSUFICIENCIA DE SU REGULACIÓN

NORMATIVA..... 1009

JOSÉ SÁNCHEZ PÉREZ

1. LA REGULACIÓN NORMATIVA DE LA INEPTITUD DEL TRABAJADOR COMO CAUSA DE DESPIDO OBJETIVO: PUNTOS DE FRICCIÓN CON EL RESTO DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO	1009
2. ANÁLISIS DE LA REGULACIÓN NORMATIVA (ART. 52 A ET) DEL DESPIDO POR INEPTITUD SOBREVENIDA	1009
3. FÓRMULAS PARA AFRONTAR UNA REGULACIÓN MÁS ADECUADA DE ESTA MODALIDAD DE DESPIDO OBJETIVO: UNA PROPUESTA NORMATIVA.....	1014

Título VI. La posición de los Agentes Sociales y de la Administración ante los retos de las incapacidades laborales

1017

Ponencias

CAPÍTULO 1. ¿HAY UN USO ABUSIVO DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL? EL COMPORTAMIENTO DE LA IT ANTES, DURANTE Y DESPUÉS DE LA CRISIS: RESULTADOS, CONDICIONANTES Y RETOS..... 1019

CARLOS BRAVO FERNÁNDEZ

ENRIQUE MARTÍN-SERRANO JIMÉNEZ

1. INTRODUCCIÓN.....	1019
2. NOTA METODOLÓGICA	1019
3. CONCLUSIONES Y PROPUESTAS.....	1035

CAPÍTULO 2. FACTORES DE DIVERSIDAD EN EL CONSUMO DE LAS PRESTACIONES DE INCAPACIDAD TEMPORAL..... 1037

CARLOS JAVIER SANTOS GARCÍA

1. INTRODUCCIÓN.....	1037
2. ABSENTISMO LABORAL EN ESPAÑA	1038
3. FACTORES DE DIVERSIDAD EN EL CONSUMO DE LAS PRESTACIONES DE INCAPACIDAD TEMPORAL.....	1039
4. CONCLUSIONES.....	1057

CAPÍTULO 3. ALGUNOS PROBLEMAS EN RELACIÓN CON LA PENSIÓN DE INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL..... 1059

ANDRÉS RAMÓN TRILLO GARCÍA

1. INTRODUCCIÓN.....	1059
2. ALGUNOS DATOS EN RELACIÓN CON LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL.....	1059
3. LAS DIFICULTADES PARA DETERMINAR LA PROFESIÓN HABITUAL DEL TRABAJADOR A EFECTOS DE LA CALIFICACIÓN DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL, SU COMPATIBILIDAD	1062
4. EL COMPLEMENTO DEL 20 % DE LA INCAPACIDAD PERMANENTE TOTAL Y SU SUSPENSIÓN POR LA PERCEPCIÓN DE PENSIÓN DE UN ESTADO COMUNITARIO. LA EVENTUAL APLICACIÓN DE UNA CLÁUSULA ANTICÚMULO	1069

CAPÍTULO 4. LA INCAPACIDAD LABORAL TEMPORAL EN LA UNIÓN EUROPEA. PANORAMA DESDE EL PUENTE 1077

CARLOS GARCÍA DE CORTÁZAR Y NEBREDÁ

1. INTRODUCCIÓN.....	1077
2. ELEMENTOS COMUNES DE LAS REFORMAS NACIONALES.....	1078

3. INCAPACIDAD TEMPORAL Y PIB. GASTO POR HABITANTE	1079
4. CAMPO DE APLICACIÓN PERSONAL	1080
5. PERÍODO DE CARENCIA.....	1081
6. DURACIÓN DE LA PERCEPCIÓN DE LA PRESTACIÓN	1081
7. TASA DE REEMPLAZO. PERÍODOS DE ESPERA.....	1082
8. PROTECCIÓN CONTRA EL DESPIDO. COTIZACIONES A LA SEGURIDAD SOCIAL	1082
9. EL PRESENTISMO LABORAL	1083
10. EL DERECHO EUROPEO.....	1083
11. CONCLUSIONES FINALES	1085

Comunicaciones

CAPÍTULO 5. LA INCAPACIDAD TEMPORAL Y LA ENFERMEDAD VISTAS DESDE LA JURISPRUDENCIA DEL TJUE SOBRE DISCRIMINACIÓN POR DISCAPACIDAD..... 1089

SARA ALCÁZAR ORTIZ

1. LA DISCRIMINACIÓN POR DISCAPACIDAD EN EL ÁMBITO DE LA UE. IMPLICACIONES DE LA RATIFICACIÓN POR LA UE DE LA UNCRPD	1089
2. LA ENFERMEDAD Y LA INCAPACIDAD TEMPORAL COMO CAUSAS DE DISCRIMINACIÓN EN EL ÁMBITO DEL EMPLEO. LA JURISPRUDENCIA DEL TJUE	1093
3. REFLEXIONES FINALES.....	1096

CAPÍTULO 6. EL PAPEL DE LAS MUTUAS EN LA GESTIÓN DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL..... 1099

FARAH AMAADACHOU KADDUR

1. ALGUNAS CONSIDERACIONES PRELIMINARES DE INTERÉS.....	1099
2. EL MARCO NORMATIVO DE REFERENCIA. LA NECESIDAD URGENTE DE UNA REFORMA RACIONALIZADORA	1100
3. CONCLUSIONES FINALES.....	1105

CAPÍTULO 7. INCAPACIDAD TEMPORAL Y CONTROL DEL ABSENTISMO: COMPETENCIAS DE LAS MUTUAS COLABORADORAS CON LA SEGURIDAD SOCIAL.....1107

JESÚS BARCELÓ FERNÁNDEZ

1. INTRODUCCIÓN.....	1107
2. CUANTIFICACIÓN DEL ABSENTISMO DEBIDO A LOS PROCESOS DE INCAPACIDAD TEMPORAL	1108
3. LAS ACTUALES COMPETENCIAS DE CONTROL DE LA IT POR PARTE DE LAS MUTUAS COLABORADORAS CON LA SEGURIDAD SOCIAL.....	1110
4. CONCLUSIONES	1116

CAPÍTULO 8. LA DONACIÓN DE ÓRGANOS EN VIDA COMO CONTINGENCIA PROTEGIDA POR LA SEGURIDAD SOCIAL: UNA PROPUESTA DE REGULACIÓN..... 1117

LUCÍA DANS ÁLVAREZ DE SOTOMAYOR

1. LA DONACIÓN DE ÓRGANOS EN VIDA COMO RIESGO MERECEdor DE PROTECCIÓN.....	1117
2. LA INEXISTENTE COBERTURA DE LA DONACIÓN DE ÓRGANOS EN VIDA POR EL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL.....	1118
3. UNA PROPUESTA DE REGULACIÓN	1120

CAPÍTULO 9. LA INCAPACIDAD TEMPORAL DE LOS TRABAJADORES DE EDAD AVANZADA Y SU GESTIÓN POR LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA SECTORIAL.....1123

FERNANDO ELORZA GUERRERO

MARÍA DEL PILAR MORENO NAVARRO

1. INTRODUCCIÓN.....	1123
----------------------	------

2. PANORÁMICA DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL DE LOS TRABAJADORES DE 55 O MÁS AÑOS.....	1124
3. LA GESTIÓN DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL POR LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA.....	1126
4. FUNCIÓN DE LOS CONVENIOS COLECTIVOS DE SECTOR EN LA GESTIÓN DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL	1128
5. CONCLUSIÓN.....	1131

CAPÍTULO 10. EL PAPEL ACTUAL DE LA VERIFICACIÓN EMPRESARIAL DE LA ENFERMEDAD O ACCIDENTE DEL ARTÍCULO 20.4 TRLET. (SENTIDO Y ALCANCE DEL PRECEPTO TRAS LAS AMPLIAS REFORMAS INTRODUCIDAS EN EL CONTROL DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL)..... 1133

RICARDO ESTEBAN LEGARRETA

1. PLANTEAMIENTO	1133
2. LOS ESPACIOS PARA EL CONTROL EMPRESARIAL DE LOS PROCESOS DE INCAPACIDAD TEMPORAL. FINALIDADES	1133
3. EL ALCANCE DEL CONTROL EMPRESARIAL: QUÉ, QUIÉN Y CÓMO DEBE LLEVARSE LA VERIFICACIÓN DEL ESTADO DE ENFERMEDAD O ACCIDENTE	1135
4. LOS POSIBLES “CONTROLES” PREVIOS AL INICIO DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL. OTROS USOS DESVIADOS DEL ARTÍCULO 20.4 TRLET.....	1136
5. PLAZO PARA EL EJERCICIO DEL CONTROL	1137
6. OBLIGACIÓN DE SOMETERSE AL CONTROL EMPRESARIAL. CONSECUENCIAS DE LA RESISTENCIA AL CONTROL	1138
7. CONCLUSIONES.....	1139

CAPÍTULO 11. ANÁLISIS DESDE LA PERSPECTIVA DE GÉNERO DE LA PROTECCIÓN DE LAS CONTINGENCIAS E INCAPACIDADES PROFESIONALES EN LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA SECTORIAL..1141

PABLO GIMENO DÍAZ DE ATAURI

1. OBJETO Y ESTRUCTURA DEL ESTUDIO.....	1141
2. LA CUESTIÓN DEL GÉNERO Y CONTINGENCIAS PROFESIONALES.....	1142
3. ANÁLISIS SECTORIAL PARA CIERTAS ACTIVIDADES ECONÓMICAS	1143
4. NEGOCIACIÓN COLECTIVA SECTORIAL Y PROTECCIÓN FRENTE A CONTINGENCIAS PROFESIONALES	1145
5. REFLEXIONES FINALES Y DE CONJUNTO	1149

CAPÍTULO 12. EL CONTROL DE LA INCAPACIDAD TEMPORAL POR LAS MUTUAS COLABORADORAS DE LA SEGURIDAD SOCIAL...1151

FRANCISCO A. GONZÁLEZ DÍAZ

1. INTRODUCCIÓN	1151
2. COMPETENCIA PARA LA DETERMINACIÓN DEL INICIO DE LA SITUACIÓN DE INCAPACIDAD TEMPORAL	1152
3. SISTEMAS DE CONTROL DE LA IT: PRIMERA FASE	1152
4. SISTEMAS DE CONTROL DE LA IT: SEGUNDA FASE.....	1153
5. SISTEMAS DE CONTROL DE LA IT: EL ALTA MÉDICA	1154
6. SISTEMAS DE CONTROL DE LA IT: SEGUIMIENTOS Y CONTROL DE LA IT Y REQUERIMIENTOS AL TRABAJADOR.....	1155
7. CONCLUSIONES.....	1156

CAPÍTULO 13. LA INCAPACIDAD TEMPORAL DESDE LA PERSPECTIVA ECONÓMICA..... 1159

DANIEL PÉREZ DEL PRADO

1. LA INCAPACIDAD TEMPORAL DESDE EL PLANO ECONÓMICO	1159
2. ESTRATEGIAS DE COMPORTAMIENTO ANTE DIVERSOS ESCENARIOS REGULATORIOS.....	1163
3. PROPUESTAS Y CONCLUSIONES.....	1166

CAPÍTULO 14. VIOLENCIA EN EL TRABAJO, IMPACTO SOBRE LA SALUD E INCAPACIDAD PARA TRABAJAR.....1169
JUAN JOSÉ RODRÍGUEZ BRAVO DE LAGUNA

1. INTRODUCCIÓN: EL CAMBIO EN EL MODELO DE RELACIONES LABORALES 1169

2. LA RELACIÓN DIRECTA ENTRE EL PODER DE DIRECCIÓN Y LA INCAPACIDAD TEMPORAL..... 1170

3. EL SUICIDIO DURANTE EL PROCESO DE INCAPACIDAD TEMPORAL COMO FORMA DE AFRONTAR LAS MEDIDAS EMPRESARIALES..... 1172

4. LA PREVENCIÓN MEDIANTE LA REGULACIÓN DEL DERECHO A LA DESCONEXIÓN DIGITAL 1173

5. A MODO DE CONCLUSIÓN 1174

CAPÍTULO 15. EL EMPRESARIO ANTE LAS INCAPACIDADES LABORALES DERIVADAS DE LOS RIESGOS DEL TELETRABAJO1175
NAIARA RODRÍGUEZ ELORRIETA

1. INTRODUCCIÓN..... 1175

2. RIESGOS PSICOSOCIALES QUE PUEDEN DERIVAR DEL TELETRABAJO 1175

3. PLAN DE PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES EN EL TELETRABAJO POR PARTE DEL EMPRESARIO .. 1177

4. MEDIDAS A ADOPTAR POR PARTE DEL EMPRESARIO PARA EVITAR LOS RIESGOS PSICOSOCIALES DEL TELETRABAJADOR..... 1179

Ponencia

TÍTULO VII. INCAPACIDAD LABORAL Y SEGURIDAD SOCIAL EN UNA SOCIEDAD DE TRABAJO CAMBIANTE1185
PAOLA BOZZAO

1. INCAPACITÀ LAVORATIVA E SICUREZZA SOCIALE 1185

2. IL CONTESTO: UNA SOCIETÀ DEL LAVORO IN TRASFORMAZIONE..... 1187

3. I “NUOVI” FATTORI DI RISCHIO INVALIDANTI 1193

4. L’EVENTO PROTETTO: QUALCHE PUNTUALIZZAZIONE TERMINOLOGICA 1196

5. LE TENDENZE EVOLUTIVE DELLA PROTEZIONE CONTRO L’INCAPACITÀ LAVORATIVA: UNO SGUARDO IN EUROPA..... 1198

6. CONCLUSIONI 1213

CAPÍTULO 13. LA INCAPACIDAD TEMPORAL DESDE LA PERSPECTIVA ECONÓMICA

DANIEL PÉREZ DEL PRADO

*Profesor Acreditado TU de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social
Universidad Carlos III de Madrid*

1. LA INCAPACIDAD TEMPORAL DESDE EL PLANO ECONÓMICO

La prestación de incapacidad temporal (IT) ha sido objeto de atención desde diversos ámbitos y, muy especialmente desde el económico, por sus supuestos efectos negativos sobre el comportamiento de los sujetos protegidos y, en particular, por incrementar, se dice, el absentismo. A la IT, como a otras prestaciones de la Seguridad Social, se le acusa de desincentivar el retorno al trabajo sobre la base del fenómeno conocido como “riesgo moral”.

Nótese que, desde esta perspectiva, los estudios económicos parecen centrar su atención en lo patológico de esta prestación, en las disfunciones que genera. Esto no debe ni puede poner en tela de juicio el papel esencial e imprescindible que la IT cumple en el seno del sistema de Seguridad Social como una manifestación más del mandato de los arts. 41 y 43 CE y de su función desmercantilizadora¹. Ahora bien, dicho esto, si su configuración jurídica genera algún tipo de desincentivo debe localizarse y corregirse como medida de mejora del propio sistema y de un uso eficiente y responsable de los recursos públicos, también exigido por el art. 31 CE. Este trabajo sigue este enfoque patológico, sin que ni mucho menos con ello, como es lógico, se pretenda hacer una descripción general del estado de la prestación, que sería caricaturesca, máxime si se tiene en cuenta que los datos evidencian que España no tiene uno índices de absentismo superiores a los de nuestro entorno².

Por tanto, estudiar los posibles desincentivos generados por la cobertura de la incapacidad temporal implica referirse al fenómeno del riesgo moral. Éste se encuadra dentro de los problemas de información imperfecta y, en concreto, en una de sus manifestaciones que es la información asimétrica³. Con este concepto se hace referencia al caso en que una de las partes posee información de que la otra no dispone lo que, lógicamente, afecta a las relaciones entre ambas, pues la parte que carece de información suficiente va a intentar por los medios que tenga en su mano, bien acceder a tal información, bien guiar al otro sujeto hacia la solución que resulte adecuada a sus intereses. Esta falta de información de la que adolece una de las dos partes de una determinada relación puede venir dada por dos causas distintas: por acciones ocultas o por características ocultas⁴.

¹ MONEREO PÉREZ, J. L., *Derechos sociales de la ciudadanía y ordenamiento laboral*, Consejo Económico y Social, Madrid, 1996, p. 27. MONEREO PÉREZ, J. L., “La política social en el Estado del Bienestar: los derechos sociales de la ciudadanía como derechos de «desmercantilización»”, *Revista de trabajo y Seguridad Social*, 19, 1995, pp. 7-45.

² VILLAPLANA los sitúa en la media. VILLAPLANA GARCÍA, M. D., *Absentismo e incapacidad laboral: promover organizaciones saludables como garantía de excelencia y efectividad organizativa*, Consejo Económico y Social del Principado de Asturias, Oviedo, 2015, p. 19. MALO y otros, por debajo de la media. MALO OCAÑA, M. A.; CUETO IGLESIAS, B.; GARCÍA SERRANO, C.; PÉREZ INFANTE, J. I., *La medición del absentismo: Estimaciones desde la perspectiva de las empresas y de las vidas laborales*, Ministerio de Empleo y Seguridad Social, Madrid, 2012, p. 144.

³ Un trabajo clásico sobre información asimétrica y selección adversa es AKERLOF, G. A., “The Market for «Lemons»: Quality Uncertainty and the Market Mechanism”, *The Quarterly Journal of Economics*, vol. 84, 3, 1970, pp. 488-500.

⁴ MASSIÁ, J. V.; CABAÑES, M. L., “Los problemas del riesgo moral y la selección adversa en el mercado de trabajo”, *Revista del Instituto de Estudios Económicos*, Nº. 1 y 2, 1999, pp. 227-260.

Antes de adentrarnos en cada una de estas dos manifestaciones, conviene precisar que el esquema que suele utilizarse para explicar este tipo de relaciones en las que la información de cada parte no es homogénea es el modelo principal-agente ⁽⁵⁾. Una relación de agencia se produce cuando una parte, el principal, acuerda con otra, el agente, el desempeño de una determinada tarea que repercute en el bienestar del primero y sin que éste pueda conocer si el comportamiento del agente se adecúa a sus intereses o si por el contrario persigue intereses propios. El ejemplo clásico que se suele poner a este respecto es el de los accionistas o propietarios de la empresa en relación con los directivos⁶. Mientras que los primeros tienen como objetivo principal alcanzar el mayor beneficio posible, pues ello implica mayores dividendos, los directivos pueden perseguir fines distintos como ampliar el tamaño de la empresa o emprender acciones arriesgadas pero llamativas con el objetivo de incrementar su prestigio profesional y, de ahí, su remuneración. El modelo intenta por tanto explicar las estrategias divergentes que siguen los individuos integrantes de una relación bilateral en presencia de información imperfecta, o más concretamente, de información asimétrica⁷.

Pues bien, por lo que hace a la primera de sus manifestaciones, las características ocultas, suponen la existencia de determinadas notas o circunstancias imperceptibles para uno de los agentes, en concreto el principal. Por ejemplo, en el caso de los procesos de selección de personal, no es posible conocer las actitudes o cualificaciones de los candidatos. La resolución de este tipo de problemas desde la perspectiva privada o de mercado suele venir dada por distintos tipos de estrategias, como la utilización de señales⁸, la principal de las cuales es el precio; o el ofrecimiento de un “menú de contratos”, esto es, diferentes contratos, con distintas coberturas y primas en función de las circunstancias del sujeto⁹. Aunque las características ocultas están presentes en la incapacidad temporal (piénsese en una patología que no se manifiesta o, en el plano disfuncional, en una mejoría que se oculta), lo cierto es que al centrarnos en la perspectiva patológica de la IT, nos interesan las acciones ocultas, esto es, el comportamiento deliberado de aquél que pretende

⁵ Una breve explicación del modelo principal-agente desde una perspectiva económica y como antesala de los problemas de riesgo moral y selección adversa puede consultarse en MACHO STADLER, I.; PÉREZ CASTRILLO, D., *Introducción a la economía de la información*, 2ª ed. act, Ariel, Barcelona, 2005, pp. 29-44. Se ha definido técnicamente la relación principal-agente del siguiente modo: «la teoría principal-agente es aplicable a cualquier situación con la siguiente estructura: un individuo, llamado agente y denotado con “A”, puede escoger alguna acción “a” de un conjunto de acciones {a}. El resultado particular “x” genera una utilidad a i segundo individuo, el principal, denotado con “P”. Por otra parte, un contrato se define como aquel acuerdo en virtud del cual “P” hace un pago “y” a “A”. La utilidad de “A” depende tanto del pago “y” como del valor de la acción “a”. El propósito fundamental de la teoría principal-agente es caracterizar la forma óptima de cada uno de los contratos que pueden alcanzarse bajo la asunción de los diferentes tipos de información que “A” y “P” poseen o pueden adquirir...». REES, R., “The Theory of Principal and Agent Part I”, *Bulletin of Economic Research*, vol. 37, 1, 1985, p. 3. (traducción propia).

⁶ Aplicado a la concreta manifestación del riesgo moral y exponiendo algunas de las soluciones más habituales, MOLHO, I., *The economics of information: lying and cheating in markets and organizations*, Blackwell, Oxford; Malden, Mass, 1997, pp. 118-132.

⁷ LAFFONT, J. J., *The theory of incentives: the principal-agent model*, Princeton University Press, Princeton, N.J, 2002, pp. 28-30.

⁸ Sobre señalización Vid. SPENCE, A. M., “Job Market Signaling”, *The Quarterly Journal of Economics*, vol. 87, 3, 1973, pp. 355-374.

⁹ Ésta es otra explicación que se ha dado a estos problemas de información asimétrica y que se concreta en la teoría de “screening”, que aplicada precisamente a los procesos de selección, entre otras materias, explica la preferencia por aquellos sujetos que ostentan más títulos académicos porque disminuyen el riesgo del empleador de encontrar a alguien con menor capacidad de aprendizaje en relación con el trabajo. A diferencia de la señalización, aquí es el sujeto con menor información el que intenta extraerla de la contraparte, mediante el ofrecimiento de un “menú” de contratos. Un trabajo clásico a este respecto, aplicando esta teoría al modelo educativo, puede verse en STIGLITZ, J. E., “The Theory of ‘Screening’, Education, and the Distribution of Income”, *American Economic Review*, vol. 63, 3, 1975, pp. 278-300.

usar la cobertura dispensada por la prestación sin concurrir las causas que así lo habilitan, pues es además en ellas donde el riesgo moral cobra sentido.

Las acciones ocultas suponen que una parte realiza actuaciones que no pueden ser observadas, controladas o verificadas por la otra, lo que puede llevarle a incurrir en supuestos de riesgo moral. El concepto de riesgo moral se relaciona frecuentemente con el ámbito de los seguros¹⁰ para referirse a la relación que se establece entre el asegurador y el asegurado (principal y agente respectivamente) y que, en virtud de un contrato de seguro, puede llevar a este último a incurrir en riesgos excesivos o, al menos, en riesgos mayores a los que se producirían en caso de que no tuviera la cobertura de un seguro. Así, se suele poner como ejemplo típico que, el asegurado contra incendios, puede incurrir en menos precauciones para evitar el siniestro pues, en caso de que este ocurra, lo tiene cubierto¹¹.

Ante los problemas de riesgo moral, las compañías aseguradoras pueden adoptar distintas estrategias para evitarlo. La primera de ellas es subir las primas. Para cubrirse frente al incremento del gasto derivado de un mayor número de siniestros, las aseguradoras pueden elevar la cantidad que exigen a sus asegurados para la cobertura de los siniestros. Sin embargo, esta posibilidad tiene un efecto negativo, pues va a llevar a la expulsión de los individuos que tengan menos riesgos, pues precisamente por ello, no estarán dispuestos a asumir el mayor coste derivado de la subida de primas. A este problema se le conoce como selección adversa. Nótese que cuando hablamos de los “individuos que tengan menos riesgos”, nos estamos refiriendo a sus características personales, esto es, con independencia de su actuación derivada de la existencia del seguro.

Otra forma de evitar el problema del riesgo moral es a través de la utilización de incentivos, de tal forma que la parte informada, actuando en su propio interés, beneficie al mismo tiempo a la parte menos o no informada. Es lo que las compañías de seguros hacen cuando establecen rebajas de primas por no haber dado partes de siniestros durante un determinado período de tiempo. De esta forma, se incentiva al sujeto a evitar los riesgos pues, si no se produce el siniestro, pagará una prima menor. También suele ocurrir a la inversa, de tal forma que la cobertura de un determinado siniestro puede llevar a elevar transitoriamente la prima, retornando a su cuantía inicial o incluso reduciéndose si se cumple con los criterios expuestos posteriormente. Por consiguiente, pueden establecerse tanto incentivos positivos, esto es, que lleven aparejado un beneficio para el incentivado; como negativos, cuando lo que implican es una sanción por no cumplir con el mandato de quien incentiva.

Tanto en el caso del riesgo moral como en el de la selección adversa, nos encontramos ante un problema secuencial en el que, una vez firmado el contrato entre principal y agente, el primero no puede conocer si el segundo está incurriendo en comportamientos más arriesgados que con carácter previo o verificar si esto está o no ocurriendo. Sin embargo, la diferencia fundamental viene dada porque mientras que el caso del riesgo moral la conducta es *ex post*, esto

¹⁰ ROTHSCILD, M.; STIGLITZ, J. E., “Equilibrium in Competitive Insurance Markets: An Essay on the Economics of Imperfect Information”, *The Quarterly Journal of Economics*, vol. 90, 4, 1976, pp. 629-649. Estos mismos autores han puesto de manifiesto el especial papel que la información asimétrica tiene en los temas relacionados con el mercado de trabajo. *Vid.* p. 648. Por lo que hace al concepto de riesgo moral, algunos otros autores sitúan el origen de la noción en el siglo XVII, si bien el concepto como tal empieza a utilizarse y difundirse a finales del siglo XIX y principios del XX. El ámbito propio de desarrollo es el señalado, el de los seguros y, en particular, contra incendios y accidentes, si bien curiosamente ya en estos inicios también se vincula a los seguros sociales. A este respecto, *Vid.* DEMBE, A. E.; BODEN, L. I., “Moral hazard: a question of morality?”, *New solutions: a journal of environmental and occupational health policy: NS*, vol. 10, 3, 2000, pp. 258-259. Véase también este trabajo para una aproximación al concepto y su evolución en el pensamiento económico, así como en lo relativo a su aplicación al ámbito laboral y sus connotaciones éticas.

¹¹ En este sentido también se ha definido el riesgo moral como un problema de desincentivos STIGLITZ, J. E., “The Contributions of the Economics of Information to Twentieth Century Economics”, *The Quarterly Journal of Economics*, vol. 115, 4, 2000, p. 1453.

es, se produce tras la celebración del contrato o del proceso de aseguramiento; cuando hablamos de la selección adversa, la problemática se presenta *ex ante*, es decir, antes de que se establezca la relación entre principal y agente, el primero no conoce qué tipo de características presenta el segundo¹².

Por último, otra forma de hacer frente a los problemas derivados del riesgo moral es establecer mecanismos de control, lo cual nos permite no solamente verificar si el sujeto está llevando a cabo una conducta fraudulenta, sino apoyar o complementar determinados tipos de incentivos y, en concreto, facilitar la imposición de sanciones. El problema de este tipo de alternativas es que contar con un conjunto de medios humanos lo suficientemente amplio como para llevar a cabo la función de control puede resultar algo enormemente costoso, por lo que deben combinarse siempre con otro tipo de medidas.

El concepto de riesgo moral conecta también con la noción de externalidad. Las externalidades conllevan la existencia de una relación entre dos o más sujetos como la descrita, en la que uno o varios de ellos soportan el coste de una determinada acción o situación frente a los otros. En concreto, con el concepto de externalidad se alude a aquellas situaciones disfuncionales que derivan de la falta de integración de un determinado coste o beneficio en una estructura productiva o transacción, de lo que se deriva un equilibrio inferior o superior al óptimo¹³. De esta forma las externalidades pueden ser negativas, cuando se produce o se intercambia a un precio superior al óptimo de equilibrio; o positivas cuando ocurre lo contrario. El ejemplo clásico de externalidad negativa es el de una fábrica que con sus vertidos o humos contamina su entorno, perjudicando a sus vecinos más cercanos¹⁴. Si se introdujeran los costes de esa contaminación en su producción, debería producir probablemente menos o lo mismo pero compensando el perjuicio causado. En sentido contrario, se suele mencionar la actividad del apicultor, cuyas abejas producen una externalidad positiva al polinizar los cultivos vecinos. Es un beneficio que no se refleja en los precios de estos productos y en cuya presencia permite producir más a un precio menor.

Las externalidades nos interesan porque, dada la vinculación a la que acabamos de hacer alusión, las soluciones articuladas para éstas valen también para el riesgo moral¹⁵. La forma de

¹² MACHO STADLER, I.; PÉREZ CASTRILLO, D., *Introducción a la economía de la información*, cit., pp. 22-26. También subraya la importancia del elemento temporal en lo que hace a la identificación de los problemas de información asimétrica REES, R., "The Theory of Principal and Agent: Part 2", *Bulletin of Economic Research*, vol. 37, 2, 1985, pp. 76-95. MOLHO lo describe muy gráficamente cuando afirma que «en su forma pura, la selección adversa es un problema de "oportunismo precontractual" [...] el riesgo moral es un problema de "oportunismo postcontractual"». MOLHO, I., *The economics of information*, cit., p. 8.

¹³ «Una externalidad tecnológica existe cuando una actividad de A impone un coste o beneficio a otra parte B que no es costado o compensado por A a través del sistema de precios o de la economía de mercado». WHITCOMB, D. K., *Externalities and welfare*, Columbia University Press, New York, 1972, p. 8. Las externalidades vienen a constituir en este sentido una forma de fallo de mercado (o ausencia del mismo) ante la que se imponía la necesidad de la intervención estatal para su corrección a través de impuestos o subvenciones. PIGOU, A. C., *The economics of welfare*, Transaction publ, New Brunswick, NJ London (GB), 2002. En especial pp. 172-212. Posteriormente será cuando se ponga de manifiesto la posibilidad de solucionar este tipo de disfuncionalidad también desde mecanismos privados, a través del simple acuerdo entre las partes. COASE, R. H., "The problem of social cost", *Law and Economics*, vol. III, 1960, pp. 1-44. Un repaso a las diferentes posturas que se han suscitado sobre esta cuestión puede verse en WHITCOMB, D. K., *Externalities and welfare*, cit., pp. 8-21.

¹⁴ Éste es precisamente el ejemplo que podemos encontrar en una obra clásica en esta materia, BAUMOL, W. J., "On Taxation and the Control of Externalities", *The American Economic Review*, vol. 62, 3, 1972, pp. 307-322.

¹⁵ ROTHCHILD, M.; STIGLITZ, J. E., "Equilibrium in Competitive Insurance Markets", cit., p. 629. A la información se le suelen atribuir las características de bien público y, de ahí, su conexión con las externalidades. Para un análisis de éstas en conexión con los bienes públicos, los problemas que se plantean y las distintas soluciones que se han aportado desde la economía, *Vid.* CORNES, R.; SANDLER,

remediar las externalidades, especialmente las negativas, que son las que producen efectos indeseados son de tres tipos: regulación, incentivos (positivos y negativos) y asignación de derechos de propiedad¹⁶. Por consiguiente, solventar un problema de externalidad y, frecuentemente, de riesgo moral, implica que el sujeto que produce la externalidad vea integrada en su estructura de costes la cuantía derivada de la actividad (negativa) que desarrolla. De las tres soluciones apuntadas, los incentivos van a gozar, como veremos, de un especial protagonismo.

¿Cómo se traslada todo esto a la incapacidad temporal? Lo primero que tenemos que tener en cuenta es quiénes son los sujetos implicados. En las anteriores situaciones existían relaciones bilaterales entre asegurador y asegurado o principal y agente. En la IT los roles son los mismos, pero los sujetos implicados son múltiples. Así, de una parte, los principales serían las Entidades Gestoras, el Servicio Público de Salud (–SPS– incluida la inspección) y las mutuas y también el empresario; mientras que, de otra, el trabajador sería el agente. Ya de la enumeración de los primeros parece aventurarse disfuncionalidades derivadas de las relaciones entre todos ellos. En todo caso, por lo que ahora respecta, lo interesante es destacar la relación de principal y agente que se establece entre aquellos, respecto de éste y el modo en que el trabajador puede actuar estratégicamente ocultando información a aquellos.

En segundo lugar, en un sentido puro, el riesgo moral implicaría que el sujeto, por efecto del seguro, dejaría de tomar los cuidados necesarios para su recuperación. Como este comportamiento parece poco probable por irracional, el riesgo moral debe entenderse en el sentido de que el sujeto actuará de tal forma que, bien oculte que su estado de salud no es tal como para causar la IT o, habiéndolo estado, oculte la mejoría para seguir disfrutando de la prestación. En suma, la acción última que aparece oculta a los ojos de los principales es la propia capacidad para el trabajo.

El interés del sujeto en ocultar su verdadero estado de salud viene dado frecuentemente como consecuencia de la necesidad de emplear esa cobertura para otras finalidades. En este sentido, se ha dicho que la IT es una “prestación refugio”, que viene siendo utilizada como recurso económico para cortos periodos de inactividad (sustitutivo de los permisos), como recurso social para atender el cuidado de familiares, como situación laboral para situaciones laborales incómodas, como instrumento de huida de las prestaciones de incapacidad permanente o sustitutivo del desempleo¹⁷.

De ello se deriva que los principales estarían soportando un coste (externalidad) no previsto en la norma, de lo que se derivaría la necesidad de articular medidas para evitarlo o, más concretamente, para trasladar ese coste a quien deba soportarlo. A este respecto, el siguiente apartado analizaremos cómo la regulación se emplea en realidad para establecer desincentivos (incentivos negativos) a este tipo de comportamientos estratégicos, siendo la segunda gran pata de acción el establecimiento de mecanismos de control.

2. ESTRATEGIAS DE COMPORTAMIENTO ANTE DIVERSOS ESCENARIOS REGULATORIOS

Comenzando este análisis por lo dispuesto en la LGSS, lo primero que interesa destacar es que nuestra atención ha de centrarse necesariamente en las contingencias comunes. Como se ha señalado, «la incidencia del riesgo moral es baja o nula cuando se trata de contingencias profesionales, dado que la aparición de la contingencia es verificable en un gradeo relativamente alto. [...] Se trata de situaciones patentes por lo que la información privada del beneficiario de la

T., *The theory of externalities, public goods, and club goods*, Cambridge University Press, Cambridge, Reino Unido, 1986.

¹⁶ STIGLITZ, J. E., *Microeconomía*, 2ª Edición inglesa, Ariel, Barcelona, 2001, pp. 446-448.

¹⁷ SEMPERE NAVARRO, A. V.; TORTUERO PLAZA, J. L.; MARTÍN JIMÉNEZ, R.; GARCÍA VIÑA, J., *Hacia un nuevo modelo de gestión de la incapacidad temporal*, Ministerio de Trabajo y Asuntos Sociales, Madrid, 2005, pp. 11-14.

prestación tiende a ser baja»¹⁸. Sin embargo, las contingencias comunes son más difíciles de verificar y observar, resultando de gran importancia el papel del sujeto encargado de dar el alta o la baja, más que la situación fáctica en sí¹⁹.

Sobre estas premisas, del estudio de los distintos preceptos que regulan la IT se deduce inmediatamente que la LGSS está previendo expresamente la posibilidad de riesgo moral, de tal forma que articula dos grandes bloques de medidas. De una parte, se establecen una serie de incentivos (negativos) para evitar el empleo de la IT para cubrir ausencias de corta o muy corta duración. De otra, se pone también un especial empeño en la regulación de los mecanismos de control.

Por lo que hace a la primera, nos encontramos con dos preceptos fundamentales que actúan de una forma coordinada. De una parte, el art. 173.1 LGSS, dedicado al nacimiento y duración del derecho al subsidio, especialmente cuando se refiere al supuesto de IT en caso de enfermedad común o de accidente no laboral, en el que «el subsidio se abonará a partir del cuarto día de baja en el trabajo, si bien desde el día cuarto al decimoquinto de baja, ambos inclusive, el subsidio estará a cargo del empresario». De otra, el art. 171 LGSS, que se centra en la cuantía, y cuyo desarrollo reglamentario ha establecido que, como regla general, entre el cuarto y el vigésimo día, inclusive, será del sesenta por ciento de la base reguladora²⁰, incrementándose hasta el 75 % a partir de ese momento²¹. El orden inverso en que se citan no es baladí, pues más importante que la cuantía es la variación temporal de ésta, de tal suerte que: a) no se percibe nada los tres primeros días, por lo que se dice que son a cargo del trabajador; b) se incrementa hasta el 60 % del cuarto al vigésimo, siendo a cargo del empresario hasta el decimoquinto; c) a partir de ese momento se eleva hasta el 75 %, corriendo a cargo de la entidad responsable, INSS o la mutua, a partir del decimosexto²², aunque lo abone materialmente el empresario de acuerdo con las reglas del pago delegado.

Desde el prisma económico, en el primero de los casos lo que se hace es trasladar el coste al trabajador que, como vimos, es una forma de solventar los problemas de externalidades y, por ende, de riesgo moral. Si el trabajador decide ausentarse sin concurrir los requisitos de la IT (o simulándolos) asume directamente el coste, que no es traslado ni al empresario ni al sistema. Desde una perspectiva diferente, se desincentiva que la cobertura conlleve un uso desviado pues es soportado por el agente y no por los principales. De esta forma se sacrifica mínimamente el grado de protección social, a cambio de evitar los desincentivos que, por otra, parte siempre ha sido una función tradicional de los períodos de espera²³.

Algo similar ocurre en el segundo caso, en el que el coste es trasladado parcialmente al empresario como una forma de incentivar también el desarrollo de actividades de control por parte de éste²⁴. De lo que se trata es de convertirle en principal. En este sentido, resulta sugerente preguntarse si, en cierta medida, la institución del pago delegado no tendría por finalidad la de

¹⁸ MERCADER UGUINA, J.R., “La fábula del paciente simulador y el terapeuta crédulo o los mitos de la incapacidad temporal”, *El Cronista del Estado Social y Democrático de Derecho*, N° 8, 2009, p. 16.

¹⁹ PASTOR BODMER, A.; PEROTE PEÑA, J., “La gestión de la Incapacidad Temporal en España”, *Documentación laboral*, 65, 2001, pp. 23-64.

²⁰ Art. único RD 53/1980, de 11 de enero, por el que se modifica el artículo segundo del Reglamento General que determina la cuantía de las prestaciones económicas del Régimen General de la Seguridad Social, respecto a la prestación de incapacidad laboral transitoria. BOE 16 de enero de 1980, núm. 14.

²¹ Art. 2 Decreto 3158/1966, de 23 de diciembre, por el que se aprueba el Reglamento General que determina la cuantía de las prestaciones económicas del Régimen General de la Seguridad Social y condiciones para el derecho a las mismas. BOE 30 de diciembre de 1966, núm. 312.

²² Por tanto, abonará un 60 % del decimosexto al vigésimo y un 75 % desde entonces.

²³ LÓPEZ INSÚA, B. M., “La incapacidad temporal como contingencia protegida por la seguridad social”, 2012, Universidad de Granada, p. 177.

²⁴ ALONSO OLEA, M.; TORTUERO PLAZA, J. L., *Instituciones de seguridad social*, Civitas, Madrid, 2000, p. 267.

cumplir un “efecto psicológico” similar, por más que materialmente esto no ocurra. En todo caso, no debe perderse de vista que el empresario soporta toda una serie de costes inmateriales, mayores cuando más valioso sea el trabajador, conectados con las disfuncionalidades derivadas de la ausencia en su puesto de trabajo y que también contribuyen a que desarrolle un papel de principal.

Por último, no cabe duda de que las entidades gestoras y las mutuas son genuinamente principales y, de ahí, que la Ley retrase su intervención. El problema que se plantea es que no son los únicos sujetos intervinientes en la dinámica de la prestación, lo cual genera dos tipos de disfuncionalidades. De una parte, las derivadas de la interrelación entre todos los sujetos intervinientes, pues a mayor complejidad, menor control. De otra, las externalidades derivadas de quien, interviniendo en la gestión, no soporta el coste. En efecto, se ha dicho que una de las ineficiencias de la gestión de la IT deriva del hecho de que el “gasto” que los Servicios Públicos de Salud generan, lo “paga” el INSS, las mutuas y el empresario²⁵. De ahí que las últimas reformas hayan tendido, al hilo del reforzamiento de los mecanismos de control, a intensificar el papel de las mutuas y del INSS, que hoy puede intervenir, incluso en la fase inicial de la IT.

Por consiguiente, la Ley está previendo los efectos del riesgo moral y establece una estructura de incentivos que permiten trasladar el coste, con mayor o menor acierto, a los diversos sujetos implicados. Nótese, que la preocupación de la norma se centra, a diferencia de la del legislador en las últimas décadas, en las bajas de corta o muy corta duración. Los problemas de riesgo moral únicamente pueden aparecer en estos supuestos, pues las diferencias de costes son mayores cuanto más larga es la baja. Piénsese que, aun cuando los tres primeros días no estén cubiertos, los beneficios derivados de la actividad encubierta bajo la IT pueden ser superiores a tres días de sueldo. Al sujeto le puede “compensar” realizar la gestión o cuidar del familiar en comparación con el coste económico que lleva aparejado su conducta. Cuando se pasa al periodo cubierto, si la diferencia con el salario (más los días a cargo del trabajador) no fuera suficiente para incentivar al trabajador al retorno, otros se van sumando, derivados del seguimiento de los procedimientos de control, pero también de carácter profesional (desvinculación, pérdida de oportunidades laborales, etc.). En definitiva, teniendo en cuenta no solamente los costes económicos directos, sino también los inmateriales o indirectos, el sistema debiera producir un efecto criba en el que, conforme pasa el tiempo, el desincentivo a un uso desviado de la IT se incrementa. Las cifras parecen coincidir con este razonamiento y menos del 5 % de las bajas superan el límite de los 12 meses²⁶.

Esto debiera tenerse en cuenta a la hora de articular las mejoras voluntarias que se han venido estableciendo por parte de la negociación colectiva y que tradicionalmente han tendido a garantizar la precepción del 100 % de la remuneración²⁷, incluso en los tres primeros días de baja. Así, bajo la loable intención de mejorar la protección social de los trabajadores, sin embargo se consigue el efecto contrario pues, debilitando el sistema de incentivos previstos en la Ley, se debilita también la eficacia de prestación en sí misma. De hecho, podemos encontrar buenos ejemplos en nuestra negociación colectiva que intentan conjugar una mayor protección social sin descuidar el tratamiento del riesgo moral. A este respecto, los modelos son muy variados, desde aquellos que sólo complementan las bajas por debajo de un determinado número²⁸, a otros que articulan fórmulas escalonadas en función del número de días de baja del trabajador²⁹, hasta los

²⁵ MERCADER UGUINA, J. R., “El control de la incapacidad temporal (historia de una sospecha)”, *Relaciones laborales: Revista crítica de teoría y práctica*, 1, 2004, pp. 403-430.

²⁶ MERCADER UGUINA, J. R., “La fábula del paciente simulador y el terapeuta crédulo o los mitos de la incapacidad temporal”, cit., p. 18.

²⁷ Las fórmulas son diversas: 100 % de los ingresos fijos sin incluir los variables, ingresos reales computando fijos y variables; etc. Sobre esta cuestión, véase, MERCADER UGUINA, J. R., *Salario y crisis económica*, Tirant lo Blanch, Valencia, 2011, pp. 213-219.

²⁸ Art. 33 CC Grupo VIPs, BOE 19 de noviembre de 2015, núm. 177.

²⁹ P.e. art. 38 CC Galletas Siro. BOE 29 de enero de 2013, núm. 25.

que condicionan la percepción a no superar determinados niveles en los índices de absentismo individual, colectivo o ambos³⁰.

De otra parte, también nos encontramos con los mecanismos de control, que han sido un pilar fundamental de la actividad reformadora en las últimas décadas y, especialmente, durante la crisis³¹. Ya hemos adelantado que la tendencia general ha sido la de reforzar el papel del INSS y las mutuas en detrimento de los Servicios Públicos de Salud³². En concreto, el art. 170 prevé ahora que, para las bajas de corta duración, esto es, menos de 365 días, el INSS pueda ejercer, a través de los inspectores médicos adscritos a dicha entidad, las mismas competencias que la Inspección de Servicios Sanitarios de la Seguridad Social u órgano equivalente del respectivo Servicio Público de Salud, para emitir un alta médica a todos los efectos. De esta forma, en este período que, como hemos visto, es el relevante a efectos del tratamiento de los problemas de riesgo moral, concurren, en lo que hace al alta, hasta cuatro sujetos distintos: los médicos de los Servicios Públicos de Salud, los inspectores médicos de los mismos, los inspectores de las entidades gestoras, además de las facultades de las mutuas para realizar reconocimientos médicos y realizar propuestas de alta al INSS o a los SPS.

La incorporación de las entidades gestoras obedece a la lógica descrita anteriormente, cual es la de propiciar que precisamente el sujeto llamado a soportar el “coste” despliegue el papel de principal también en las bajas de corta duración. Ahora bien, aun siendo éste un avance en la lógica del tratamiento de los problemas de riesgo moral, no es suficiente. Deberían potenciarse también los componentes rehabilitadores de la asistencia sanitaria al igual que ocurre en el panorama comparado, además de fortalecer los instrumentos de coordinación administrativa. Aunque se han dado importantes pasos al respecto, son muchas las áreas en las que es posible aún mejorar, como en el ámbito de los convenios de colaboración, gestión electrónica, etc.³³. En este sentido, la reforma de 2010 ha impuesto al INSS como organismo concurrente y, en su caso, decisorio en lo que hace al alta, obviando que, incluso manteniendo este papel decisorio final, sería posible articular algún tipo de intervención a los SPS, de tal forma que al menos pueda hacer valer sus argumentos, concurrentes o disidentes, lo que sin duda resultaría útil en un hipotético control judicial ulterior de la decisión. Sea como fuere, si anteriormente hemos puesto sobre la mesa que uno de los principales problemas de los mecanismos de control es la falta de medios suficientes, sorprende aquí la concurrencia de tanto sujetos con las mismas funciones, lo que sin lugar a dudas resulta ineficiente y, refuerza, de nuevo, la necesidad de desarrollar mecanismos de colaboración y cooperación y reordenar las relaciones entre todos ellos.

3. PROPUESTAS Y CONCLUSIONES

A lo largo de estas páginas hemos tenido ocasión de analizar muy brevemente la prestación de incapacidad temporal desde el prisma económico. En concreto, hemos tenido ocasión de ver cómo la regulación tiene muy en cuenta el principal problema que se le asocia, del derivado del riesgo moral. Este concepto, aplicado a la IT, implica que el beneficiario, el agente, trate de ocultar ante los ojos de la entidad gestora, mutua y empresario, los principales, su la propia capacidad para el trabajo. Aunque los datos demuestran que el problema del absentismo está lejos de ser en España más alto que en otros países de nuestro entorno, lo cierto es que prestarle atención

³⁰ Art. 56 CC. Oerlikon Soldadura, S.A. BOPZ 30 de diciembre de 2014, núm. 17.

³¹ TRILLO GARCÍA, A. R., “Modificaciones en materia de incapacidad temporal y otras prestaciones de la Seguridad Social.”, en Mercader Uguina, J. R., García-Perrote Escartín, I. (eds.) *Las reformas laborales y de Seguridad Social de la Ley 11/2013, de 26 de julio al Real Decreto-Ley 3/2014, de 28 de febrero*, Lex Nova, Valladolid, 2014, p. 376.

³² LÓPEZ INSÚA, B. M., “La incapacidad temporal como contingencia protegida por la seguridad social”, cit., p. 433.

³³ MERCADER UGUINA, J.R., “La fábula del paciente simulador y el terapeuta crédulo o los mitos de la incapacidad temporal”, cit., p. 22.

redunda en mejor uso de los recursos públicos y, por ende, en la fortaleza del conjunto del sistema de Seguridad Social.

De hecho, la propia LGSS establece de una parte, todo un elenco de incentivos dirigidos a evitar el riesgo moral. Sin perjuicio de las mejoras legislativas que pueden siempre introducirse, lo cierto es que el principal ámbito de avance se encuentra en la negociación colectiva, que ha de ser capaz de integrar este esquema, el de la prevención del riesgo moral, cuando se proponga mejorar la protección social de los trabajadores a través de las mejoras voluntarias. Es más, existe otro ámbito en el que también puede contribuir a reducir el fraude en el uso de la incapacidad temporal, cual es el de la concesión de permisos retribuidos y ayudas sociales que cubran todas esas contingencias para las que hoy se emplea, incorrectamente, la IT. Lógicamente éste no es un ámbito exclusivo de la negociación colectiva. El legislador, ensanchando los límites del sistema de Seguridad Social a través del desarrollo e impulso de nuevas prestaciones enmarcadas en las olvidadas políticas familiares puede contribuir también de forma muy notoria a este propósito.

De otra parte, desde la perspectiva de las medidas de control, la tendencia natural ha sido la de dotar de un mayor protagonismo a aquellos sujetos que ejercen el papel de principal en la relación en que se enmarca esta prestación. Ahora bien, culminado este proceso en la incorporación del INSS a la primera fase de la IT, se impone abordar una reordenación de las relaciones entre todos los sujetos implicados, así como estrechar los mecanismos de colaboración entre todos ellos. Al margen, y como complemento, también debieran llevarse a cabo medidas en el ámbito de la asistencia sanitaria, tendentes a reforzar los tratamientos rehabilitadores, mejorar las competencias en medicina laboral o las conexiones con la prestación económica.